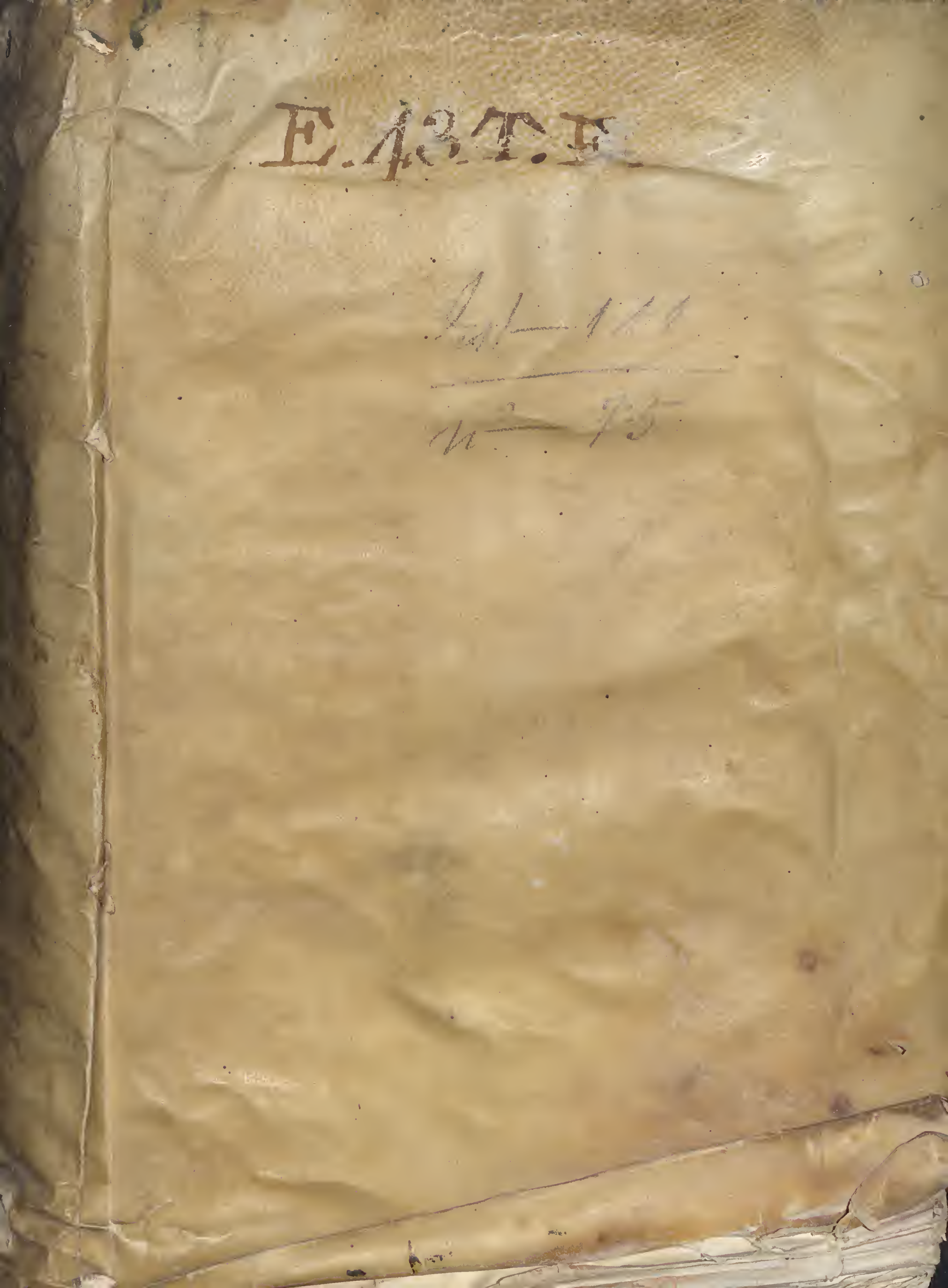

E.43.T.F.

Indice



✠

JESUS, MARIA, JOSEPH.

POR

DOÑA FRANCISCA MANVELA Ambrosia Fernandez de Cordova, Condesa de Casapalma, y Marquesa de Guadalcazar, (Casa 67.)

SOBRE

La propiedad del Mayorazgo, y Estado de Guadalcazar, que fundò Lope Gutierrez (Casa 2.) por su testamento, otorgado en 24. de Diziembre de 1409.

CON

DON ANTONIO FERNANDEZ de Cordova, (Casa 62.) y por su muerte, con Don Lorenço su hermano, residente en los Reynos de las Indias, (Casa 63.)

Y

DON ANTONIO FERNANDEZ de Cordova y Aguilar, vezino de la Ciudad de Ecija, (Casa 66.)

Y

DON JUAN ALFONSO DE SOSSA, (Casa 42.) y por su muerte, Don Basco de Sossa su hijo, (Casa 48.)

***

SERIE DE LA SVCESSION deſte Mayorazgo.

N. 1. EL Mayorazgo del Eſtado, y Marqueſado de Guadalcazar, que fundaron Lope Gutierrez, y Inès Garcia Oter de Lobos, ſu muger, (Caſa 2.) en Cordova, en 24. de Diziembre de 1409. del tercio, y remanente del quinto de todos ſus bienes; en que muerto el Fundador, en virtud del primer llamamiento, ſucediò Martin Alfonſo, (Caſa 6.) hijo primogenito, y predilecto del Fundador, (como manifeſtan las clauſulas 1. y 21. deſta fundacion:) y diſcurriendo la ſuceſsion *por ſus hijos, nietos, y deſcendientes varones por linea derecha de varon,* ſegun las clauſulas 2. 3. y 5. haſta Don Franciſco Fernandez de Cordova, (Caſa 54.) que muriò ſin dexar hijos varones, el año de 1655. dexando por ſus hijas legitimas à Doña Maria de la O, (Caſa 59.) y Doña Ana, (Caſa 60.) ſe causò la primera vacante; pero no aviendoſe pueſto demanda de Tenuta, tomò la poſſeſsion el año de 1655. Doña Maria de la O, (Caſa 59.)

Mem. num. 1.

Mem. num. 2. 3. 4. y 23.

Mem. num. 3. 4. y 6.

Mem. num. 27. y 28.

2 Con noticia deſta vacante, Don Luis Fernandez de Cordova, (Caſa 51.) que ſe hallava en los Reynos de las Indias, vino à Eſpaña, y puſo demanda ante el Juez Ordinario, à dicha Doña Maria de la O, pretendiendo debia ſuceder en el dicho Mayorazgo, y Eſtado de Guadalcazar, *por hallarſe varon agnato, legitimo deſcendiente por linea derecha de varon del dicho Martin Alfonſo, primer llamado, y el mas cercano pariente agnato del vltimo poſſeedor.* Pendiente eſte pleyto, muriò Doña Maria de la O, (Caſa 59.) y tomò la poſſeſsion deſte Mayorazgo Doña Ana ſu hermana, (Caſa 60.) que tambien muriò pendiente el pleyto, y la tomò la Condeſa de Caſapalma, (Caſa 55.) y Don Luis (Caſa 51.)

Mem. num. 29.

Mem. num. 31. 32. y 34.

3 Y en primero de Agoſto de 1656. puſo demanda de Tenuta la Condeſa de Caſapalma, (Caſa 55.) y

Primera T[illegible]

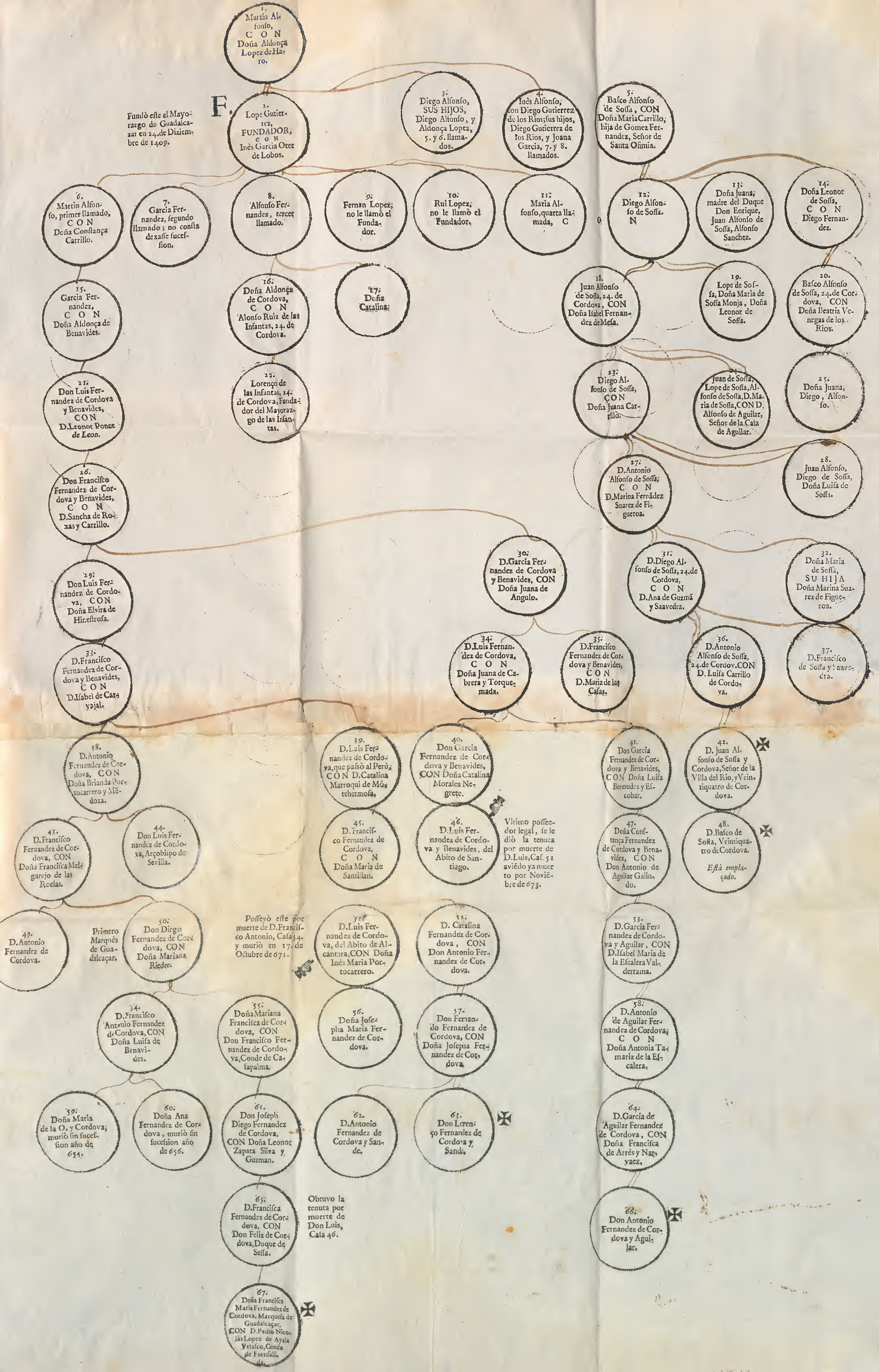
Mem.num.39. eſtando ſiguiendoſe, ſaliò al pleyto Don Diego Joſeph
y 40. ſu hijo; (Caſa 61.) y concluſo el pleyto, ſaliò la ſentencia de Tenuta à favor de Don Luis Fernandez de Cordova, (Caſa 51.) y ſe remitieron los autos à la Chancilleria de Granada, para el juyzio de la propiedad: y aviẽdo muerto Don Luis (Caſa 51.), del Abito de Alcantara, el año de 1671. ſin dexar hijo varon agnato, ſino es vna hija, Doña Joſepha Fernandez de Cordova; (Caſa 56.) ſe causò la ſegunda vacante.

Segunda Tenuta, año de 1673. 4 Puſieron demanda de Tenuta los litigantes de la antecedente, y tambien Don Luis Fernandez de Cordova, del Abito de Santiago, (Caſa 46.) que pendiente
Mem.num.42. el pleyto, muriò; y por los Litigantes ſe puſo tercera de-
y 43. manda de Tenuta, que concluſo el pleyto, ſe declarò, por la ſentencia de Tenuta, *la poſſeſsion legal del dicho Mayorazgo à favor del dicho Don Luis*, (Caſa 46.) *por varon agnato*, deſcendiente del dicho Martin Alfonſo, (Caſa 6.)

Tercera Tenuta, año de 1675. 5 Aviendoſe cauſado la tercera vacante por la muerte del dicho D. Luis, del Abito de Santiago, (Caſa 46.) ſe puſo por los referidos Litigantes nueva deman-
Mem.num.50. da; y concluſo el pleyto, ſe diò la ſentencia de Tenuta à favor de la Condeſa de Caſapalma (Caſa 55.), hija de Don Diego Joſeph, (Caſa 61.) expreſſando en la cabeça, entre los Litigantes, à *Doña Joſepha* (Caſa 56.), *hembra agnata, hija de Don Luis* (Caſa 51.), *que ſe conſiderava vltimo poſſeedor*, por no aver dexado hijos, ni hijas D. Luis, (Caſa 46.) y ſe remitieron los autos à la Chancilleria, para el juyzio de la propiedad.

Pleito de propiedad, año de 1676. 6 Se puſo demanda en la propiedad por Don Juan de Soſſa, (Caſa 42.) que contextò la Condeſa (Caſa
Mem.num.52. 63.); y concluſo el pleyto, ſaliò à èl Don Antonio Fer-
y 53. nandez de Cordova Sande (Caſa 62.), y por ſu muerte, Don Lorenço ſu hermano (Caſa 63.); y en eſte eſtado muriò la Condeſa (Caſa 65.), y ſe emplaçò à ſu hija Doña Franciſca Maria Manuela Ambroſia (Caſa 67.); y à
num.56. eſte tiempo ſaliò al pleyto Don Antonio Fernandez de
. y 64. Cordova y Aguilar (Caſa 66.); y por muerte de Don

Juan



1. Martin Alfonso, CON Doña Aldonça Lopez de Haro.
F.
Fundò este el Mayorazgo de Guadalcaçar en 24. de Diziembre de 1409.
2. Lope Gutierrez, FUNDADOR, CON Inès Garcia Oter de Lobos.
3. Diego Alfonso, SUS HIJOS, Diego Alfonso, y Aldonça Lopez, 5. y 6. llamados.
4. Inès Alfonso, con Diego Gutierrez de los Rios; sus hijos, Diego Gutierrez de los Rios, y Joana Garcia, 7. y 8. llamados.
5. Basco Alfonso de Sossa, CON Doña Maria Carrillo, hija de Gomez Fernandez, Señor de Santa Ofimia.
6. Martin Alfonso, primer llamado, CON Doña Constança Carrillo.
7. Garcia Fernandez, segundo llamado; no consta dexasse sucession.
8. Alfonso Fernandez, tercer llamado.
9. Fernan Lopez; no le llamò el Fundador.
10. Rui Lopez; no le llamò el Fundador.
11. Maria Alfonso, quarta llamada, C
12. Diego Alfonso de Sossa. N
13. Doña Juana; madre del Duque Don Enrique, Juan Alfonso de Sossa, Alfonso Sanchez.
14. Doña Leonor de Sossa, CON Diego Fernandez.
15. Garcia Fernandez, CON Doña Aldonça de Benavides.
16. Doña Aldonça de Cordova, CON Alonso Ruiz de las Infantas, 24. de Cordova.
17. Doña Catalina.
18. Juan Alfonso de Sossa, 24. de Cordova, CON Doña Isabel Fernandez de Mesa.
19. Lope de Sossa, Doña Maria de Sossa Monja, Doña Leonor de Sossa.
20. Basco Alfonso de Sossa, 24. de Cordova, CON Doña Beatriz Venegas de los Rios.
21. Don Luis Fernandez de Cordova y Benavides, CON D. Leonor Ponce de Leon.
22. Lorenço de las Infantas, 24. de Cordova, Fundador del Mayorazgo de las Infantas.
23. Diego Alfonso de Sossa, CON Doña Juana Carrillo.
24. Juan de Sossa, Lope de Sossa, Alfonso de Sossa, D. Maria de Sossa, CON D. Alfonso de Aguilar, Señor de la Casa de Aguilar.
25. Doña Juana, Diego, Alfonso.
26. Don Francisco Fernandez de Cordova y Benavides, CON D. Sancha de Rojas y Carrillo.
27. D. Antonio Alfonso de Sossa, CON D. Marina Fernãdez Suarez de Figueroa.
28. Juan Alfonso, Diego de Sossa, Doña Luisa de Sossa.
29. Don Luis Fernandez de Cordova, CON Doña Elvira de Hinestrosa.
30. D. Garcia Fernandez de Cordova y Benavides, CON Doña Juana de Angulo.
31. D. Diego Alfonso de Sossa, 24. de Cordova, CON D. Ana de Guzmã y Saavedra.
32. Doña Maria de Sossa, SU HIJA Doña Marina Suarez de Figueroa.
33. D. Francisco Fernandez de Cordova y Benavides, CON D. Isabel de Carvajal.
34. D. Luis Fernandez de Cordova, CON Doña Juana de Cabrera y Torquemada.
35. D. Francisco Fernandez de Cordova y Benavides, CON D. Maria de las Casas.
36. D. Antonio Alfonso de Sossa, 24. de Cordov. CON D. Luisa Carrillo de Cordova.
37. D. Francisco de Sossa y Saavedra.
38. D. Antonio Fernandez de Cordova, CON Doña Brianda Portocarrero y Mẽdoza.
39. D. Luis Fernandez de Cordova, que passò al Perù, CON D. Catalina Marroqui de Mõtehermosa.
40. Don Garcia Fernandez de Cordova y Benavides, CON Doña Catalina Morales Negrete.
41. Don Garcia Fernandez de Cordova y Benavides, CON Doña Luisa Bermudez y Escobar.
42. D. Juan Alfonso de Sossa y Cordova, Señor de la Villa del Rio, y Veintiquatro de Cordova.
43. D. Francisco Fernandez de Cordova, CON Doña Francisca Melgarejo de las Roelas.
44. Don Luis Fernandez de Cordova, Arçobispo de Sevilla.
45. D. Francisco Fernandez de Cordova, CON Doña Maria de Santillan.
46. D. Luis Fernandez de Cordova y Benavides, del Abito de Santiago.
Vltimo posseedor legal, se le diò la tenuta por muerte de D. Luis, Cas. 51 aviẽdo ya muerto por Noviẽbre de 673.
47. Doña Constança Fernandez de Cordova y Benavides, CON Don Antonio de Aguilar Galindo.
48. D. Basco de Sossa, Veintiquatro de Cordova. Està emplazado.
49. D. Antonio Fernandez de Cordova.
Primero Marquès de Guadalcaçar.
50. Don Diego Fernandez de Cordova, CON Doña Mariana Riedre.
Posseyò este por muerte de D. Francisco Antonio, Casa 54. y muriò en 17. de Octubre de 671.
51. D. Luis Fernandez de Cordova, del Abito de Alcantara, CON Doña Inès Maria Portocarrero.
52. D. Catalina Fernandez de Cordova, CON Don Antonio Fernandez de Cordova.
53. D. Garcia Fernandez de Cordova y Aguilar, CON D. Isabel Maria de la Escalera Valderrama.
54. D. Francisco Antonio Fernandez de Cordova, CON Doña Luisa de Benavides.
55. Doña Mariana Francisca de Cordova, CON Don Francisco Fernandez de Cordova, Conde de Casapalma.
56. Doña Josepha Maria Fernandez de Cordova.
57. Don Fernando Fernandez de Cordova, CON Doña Josepha Fernandez de Cordova.
58. D. Antonio de Aguilar Fernandez de Cordova, CON Doña Antonia Tamariz de la Escalera.
59. Doña Maria de la O, y Cordova; muriò sin sucession año de 654.
60. Doña Ana Fernandez de Cordova, muriò sin sucession año de 656.
61. Don Joseph Diego Fernandez de Cordova, CON Doña Leonor Zapata Silva y Guzman.
62. D. Antonio Fernandez de Cordova y Sande.
63. Don Lorenço Fernandez de Cordova y Sande.
64. D. Garcia de Aguilar Fernandez de Cordova, CON Doña Francisca de Arrès y Narvaez.
65. D. Francisca Fernandez de Cordova, CON Don Feliz de Cordova, Duque de Sessa.
Obtuvo la tenuta por muerte de Don Luis, Casa 46.
66. Don Antonio Fernandez de Cordova y Aguilar.
67. Doña Francisca Maria Fernandez de Cordova, Marquesa de Guadalcaçar, CON D. Pedro Nicolàs Lopez de Ayala Velasco, Conde de Fuensalida.

Mem.num.39. y 40. eſtando ſiguiendoſe, ſaliò al pleyto Don Diego Joſeph ſu hijo: (Caſa 61.) y con el [illegible]

Segunda Tenut[illegible] *año de 1673*

Mem.num.[illegible] y 43.

Tercera Tenut[illegible] *año de 1675.*

Mem.num.5[illegible]

Pleito de propieda[illegible] *año de 1676.*

Mem.num.52 y 53.

[illegible]num.56. [illegible] y 64. eſte tiempo ſaliò al pleyto Don Antonio Fernandez de Cordova y Aguilar (Caſa 66.); y por muerte de Don

Juan

Juan de Soſſa, (Caſa 42.) ſe emplaçò à Don Baſco ſu hijo; (Caſa 48.) y concluſo el pleyto difinitivamente, ſe diò ſentencia de viſta el año de 1709. à favor de Don Antonio Fernandez de Cordova y Aguilar, (Caſa 66.) que ſe apelò por las partes, y ſe ſigue oy en la inſtancia de reviſta. Mem.num.60, 62. y 63.

7 En eſta inſtancia, ha parecido preciſo hazer patente el eſtado deſta ſuceſsion, y Mayorazgo, ſegun la expreſſa voluntad del Fundador, inquiriendo la naturaleza de la ſuceſsion deſte Mayorazgo, en todas ſus clauſulas, y la que al preſente tiene, deſpues de la tercera vacante, y ſentencia de Tenuta, que obtuvo la Condeſa de Caſapalma, (Caſa 65.) que ſiendo hembra de hembra, y litigando contra Doña Joſepha, (Caſa 56.) hembra agnata, y hija de D. Luis, del Abito de Alcantara (Caſa 51.), vltimo poſſeedor; y dadoſe la dicha Tenuta por los mayores Juezes, y primeros Letrados, que tuvo el Conſejo de Caſtilla en el ſiglo paſſado, que ſolo atendieron à la naturaleza de Mayorazgo regular en la ſuceſſion del Eſtado de Guadalcaçar, ſobre que ſe debe hazer ſeria reflexion, y exacto examen de los llamamientos de dicha fundacion, en que es manifieſto dieron la Tenuta contra el concepto de Mayorazgo irregular, aviendoſe excluìdo de ella à dicha Doña Joſepha (Caſa 56.), que no ſin miſterio ſe expreſsò en la cabeça de dicha ſentencia de Tenuta, en que fueron Juezes los ſeñores: Mem.num.51.

Don Benito Trellez.	Don Antonio Riaño.	Don Gil de Caſtejon.
D. Fernando de Arce.	El Marquès de Miranda.	Don Geronimo de Prado.
Don Joſeph Beltràn.	Don Alonſo de Olea.	Don Pedro Vlloa Golfin.

8 Para mayor claridad, ſe haràn algunos preſupueſtos ſobre el eſtilo que obſervò el Fundador en los llamamientos deſta fundacion, en que ſe manifieſta la naturaleza deſte Mayorazgo, que en cada vna contemplò, para que deſpues ſe paſſe à ſentar el derecho que tiene dicha Condeſa (Caſa 67.) para obtener en eſte juyzio de propiedad el Eſtado, y Mayorazgo de Guadalcazar. Mem.num.13.

PRIMER SUPUESTO.

Mem.num.1. 9 LO primero, ſe debe advertir, que leìdas, y contempladas las clauſulas de la fundacion, y Mayorazgo del Eſtado de Guadalcazar, que ordenò Lope Gutierrez (Caſa 2.) en favor de ſus quatro hijos, tres varones, y vna hija, ſe obſervan dos ordenes de llamamientos, que ambos ſe repiten, y corren por las lineas de los quatro hijos, contemplando en ellas diferentes naturalezas de ſuceſsiones.

Mem. num.3. 4. 5. y 7. 10 La primera orden, en què diò principio en la clauſ. 1. llamando ſu hijo mayor Martin Alfonſo, (Caſa 6.) y deſpues dèl, *à ſu hijo mayor, varon, legitimo, y no legitimado de dicho Martin Alfonſo*: y en la clauſ. 2. *à ſus nietos, y deſcendientes varones*: en la clauſ. 3. y 5. con la expreſsion *de legitimos*, y no legitimados, y que deſciendan, *por linea derecha de varon*, del dicho Martin Alfonſo, (Caſa 6.) en que no ſe puede dudar contemplò el Fundador vna agnacion natural regular en la linea del primer llamamiento, como probarèmos en el Diſcurſo primero.

Mem.num.7. y 8. 11 El ſegundo llamamiento deſta primera orden de llamamientos, dà principio en la clauſ. 5. donde *en defecto de los hijos, y deſcendientes varones* (ò agnados) *de Martin Alfonſo*, (primer llamado) manda el Fundador, *ſuceda ſu hijo ſegundo Garci Fernandez*, (Caſa 7.) *y deſpues ſu hijo mayor, varon legitimo, y no legitimado*: y finalmente en la clauſ. 6. *llama à los deſcendientes varones por linea derecha del dicho Garci Fernandez*, (Caſa 7.) *como dicho es, è con las condiciones ſobredichas*; en que manifeſtò ſu enixa voluntad de la naturaleza de ſer Mayorazgo *de agnacion natural regular*.

Mem.num.8. y 9. 12 El tercer llamamiento de eſta primera orden, dà principio en dicha clauſ. 6. donde *en defecto de los varones agnatos, y deſcendientes del dicho Garci Fernandez*, (Caſa 7.) *llama à ſu hijo tercero Alfonſo Fernandez*, (Caſa 8.) *y deſpues dèl, à ſu hijo mayor varon, legitimo, y no legitimado; y deſpues à los nietos, y deſcendientes varones*,

nes, por linea derecha de varones legitimos, y no legitimados, por las palabras, *en la manera que dicho es, è con las condiciones ſobredichas*: donde aſsimiſmo contemplò nueſtro Fundador la naturaleza de Mayorazgo *de agnacion natural regular*, en los deſcendientes de Alfonſo Fernandez (Caſa 8.)

13 El vltimo llamamiento deſta primera orden, dà principio en la clauſ.7. donde *en defecto de los hijos varones agnatos del dicho Alfonſo Fernandez*, (Caſa 8.) acabada la agnacion natural, procura el Fundador repararla, y ſuplirla con la fingida, ò *artificioſa perfecta*, que forma, transformando el ſexo, y naturaleza de ſu hija Maria Alfonſo, (Caſa 11.) en la de varon, *llamandola à la ſuceſsion deſte Mayorazgo de Guadalcazar*. Y deſpues en eſta clauſula, y la 8. y la 9. *llama à ſus hijos, y nietos, varones, y deſcendientes, varones legitimos, y no legitimados, con las condiciones ſobredichas*, en que à imitacion de la agnacion natural, finge otra linea agnaticia en los hijos varones, ſin interpoſicion de otra hembra de la dicha ſu hija Maria Alfonſo, (Caſa 11.) de que ſe tratarà en el Diſcurſo ſegundo. Mem. num. 9. 10. y 11.

14 De ſuerte, que en eſtos quatro llamamientos, y en eſta primera orden, en que Lope Gutierrez (Caſa 2.) llama à ſus quatro hijos, forma vn concepto de Mayorazgo de agnacion natural, y artificioſa, contemplando en cada hijo aquella agnacion, que ſegun ſu ſexo, le convenia: en los tres hijos varones, la agnacion natural regular, y en la hija Maria Alfonſa, con ſus deſcendientes varones, la que el Derecho permite, y finge, que es la quaſi agnacion, ò agnacion artificioſa: y ſe debe advertir, no paſſa el Fundador à llamar la linea de otro hijo, haſta que totalmente ſe aya extinguido, y acabado en los deſcendientes del primer llamado, la qualidad irregular contemplada, y linea maſculina, que en cada vno contemplò.

SEGUNDO SUPUESTO.

15 EL ſegundo Supueſto es, conſiderar la naturaleza de Mayorazgo, que en la ſegunda orden de llamamientos contemplò el Fundador en eſte Mayorazgo de Guadalcazar, por las clauſulas 9. haſta la 15. donde buelve à llamar las lineas de los quatro hijos, por ſu orden, (conſiderando aver faltado, y conſumidoſe los llamamientos de la primera, y ſegunda agnacion) empeçando por la linea de Martin Alfonſo, primogenito, (Caſa 6.) y primer llamado, en la clauſ. 9. dize: *Que ſi fallecieren todos los hijos de la dicha Maria Alfonſo,* (Caſa 11.) *è ſus deſcendientes, ſin dexar hijos varones legitimos, y no legitimados,* (*como dicho es*) *manda que lo aya, è tornen eſtas dichas mandas à ſu hija de dicho Martin Alfonſo; y deſpues à ſu hijo varon, ſi lo huviere.* En eſta clauſula, por la palabra *tornen*, manifieſta el Fundador la ſegunda orden de llamamientos, ſiendo ſu ſentido, buelvan à correr la carrera de la ſuceſsion eſtos bienes, que avian paſſado en la primera orden de llamamientos, deſde la miſma linea de Martin Alfonſo: En eſta ſegunda orden, llama à la hija *de Martin Alfonſo, y el hijo de ella, ſi lo tuviere*; en que no contemplò la naturaleza de agnacion, ni de maſculinidad, por ſer eſte llamamiento diſcretivo, y perſonal en el grado de la nieta, y viznieto: del qual grado, no paſſa, ni ſe forma linea de ſuceſsion, en que ſe comprehendan los deſcendientes varones deſta hija del dicho Martin Alfonſo. Y en la clauſ. 10. *Si no huviere hijo varon de la dicha hija mayor, llama à la ſegunda, y à la tercera, por ſu orden, y grado de edad*; de ſuerte, que èſte es vn llamamiento diſcretivo en el grado del nieto, aunque irregular, què no forma naturaleza de ſuceſsion irregular, y ſe acaba en el grado del dicho varon; y aſsi ſolo ſe conſidera Mayorazgo regular, por la ſuceſsion, y llamamiento, que contemplò el Fundador en la concluſion deſte llamamiento, en la clauſula ſiguiente.

Mem. num. 13. y 17.

16 En la clauſ. 11. recopila los llamados antecedentes-

dentes de la clauſ.9. y 10. diziendo: *E falleciendo todos eſtos fijos, è fijas, nietos, è nietas, è ſus deſcendientes de la linea derecha del dicho Martin Alfonſo, mando, que los aya, y herede la fija del dicho Garci Fernandez* (Caſa 7.): en cuyas palabras, para dàr lugar à la linea del hijo ſegundo, llama no ſolo à los hijos de las hijas, (*que ſon los viznietos*, llamados por dicho llamamiento diſcretivo) ſino es à ſus hijas, *que ſon las nietas*: en que llamando à la hembra de hembra, *effeminatus eſt maioratus*, y no puede ſer la naturaleza dèl, de la ſuceſsion irregular, ſino es regular; y aſsi afirmamos, que en eſta ſegunda orden de llamamientos de las hijas de los tres hijos varones del Fundador, ſe contemplò la naturaleza de Mayorazgo regular, aſsi por aver llamado à aquella ſegunda hembra, ò nieta de Martin Alfonſo, como por el vltimo llamamiento colectivo *de ſus deſcendientes*; en que incluyò la ſuceſsion de varones, y hembras, que es la naturaleza de Mayorazgo regular. Se prueba eſto meſmo por los llamamientos ſiguientes, con cuya repeticion, el Fundador manifieſta ſu enixa voluntad de que eſte Mayorazgo, en los llamamientos de eſta ſegunda orden, fueſſe de ſuceſsion regular; y aſsi haze con la miſma formalidad el llamamiento *de los hijos, nietos, y nietas, y deſcendientes de ſus dichos hijos Garci Fernandez, y Alfonſo Fernandez*, ſegundo, y tercero llamados en eſta ſegunda orden, por las clauſulas 11. 12. 13. y 14. en que forma la linea de ſuceſsion femenina, que ſe explicarà en el Diſcurſo quarto.

Mem.num.13. haſta 16.

Mem.num.16.

17 Lo otro, porque por el quarto llamamiento de eſta ſegunda orden, manifieſta contemplò el Fundador la ſuceſsion de Mayorazgo regular; porque faltando los deſcendientes de los dichos tres hijos varones del Fundador, en la clauſ. 14. llama à las hijas de Maria Alfonſo, que ſiendo hijas de hijas, que contradizen à la naturaleza de agnacion, y de maſculinidad, es claro contemplò la naturaleza de Mayorazgo regular. Lo ſegundo, porque repugnàra anteponer eſtas hembras, antes de la hembra de hembra de la linea predilecta de Martin Al-

Mem.num.16.

fonso: y asi, para no dàr este absurdo en el Fundador, es necessario confessar, contemplò esta sucession de Mayorazgo regular en esta segunda orden de llamamientos: lo qual executò el Fundador, por aver expressado en los llamamientos de las clausulas 11. 13. y 14. que acabados todos los descendientes varones, y hembras de Martin Alfonso, (Casa 6.) y de los otros dos hermanos, (que tratarèmos en el Discurso 2. y 3.) entrassen à suceder las hijas de dicha Maria Alfonso (Casa 11.)

18 Lo tercero, porque en la clausula siguiente, en que concluye este llamamiento vltimo de la segunda orden, entra llamando (acabada la descendencia de todos sus hijos, y de Maria Alfonso (Casa 11.) à sus parientes transversales; los quales no pudieron admitirse à este Mayorazgo de tercio, y quinto, fundado sin facultad Real, por la ley 27. de Toro: luego no aviendo esta facultad Real, hemos de confessar de necessidad, fue este llamamiento de transversales, en el supuesto de averse acabado toda la descendencia de los quatro hijos, como el mismo Fundador expressa en las clausulas 15. y 16. *Y si por ventura falleciessen los fijos, è fijas, nietos, è nietas de la dicha Maria Alfonso, y de todos mis fijos, nietos, y descendientes, no huviere fijo, ni fija, ni otro descendiente, mando herede estas dichas mandas Diego Alfonso mi sobrino, fijo de Diego Alfonso mi hermano* (Casa 3.) cuyo concepto es de Mayorazgo regular, y se probarà en los Discursos 2. 3. y 4. *donde prevenimos se citan las doctrinas de nuestros Regnicolas, segun el sentir, y resolucion de cada vno; y se ponen muchos Autores en cada cita, para que si el señor Juez no tuviere vn Autor, verifique el principio por otro; y si satisfecho de nuestra realidad, y legalidad, quisiere aliviar el trabajo, se pone al margen las mas capitales decisiones de ellos.*

Mem. num. 16. y 17.

DIS-

DISCVRSO PRIMERO, de la naturaleza de ſuceſsion, que contemplò el Fundador en el Mayorazgo de Guadalcazar, en las clauſulas de la primera orden.

19 NOs preciſa à tomar tan arriba el Diſcurſo de la defenſa de eſte pleyto, vn ſupueſto, que los Abogados hazen falàz en ſus Alegatos, Mem. fol. 25. B. fol. 29. B. fol.44. B. y fol.79. B. de ſer eſte Mayorazgo primordialmente de agnacion riguroſa, y deſde la ſegunda orden averſe convertido en naturaleza de maſculinidad; porque vnas vezes pretenden eſtàr la linea de la Condeſa de Caſapalma; (Caſa 67.) poſtergadas; y otras, que por el ſexo eſtà excluìda: ſiendo eſtos ſupueſtos inciertos, y contra la expreſſa voluntad del Fundador. Para falſificar la ilacion falàz, que ſacan, es neceſſario conſiderar por la ſerie de todas las clauſulas de eſta fundacion, (ſegun los principios de la materia de Mayorazgos) la naturaleza de Mayorazgo, que en cada vna contemplò el Fundador.

20 Es la ley, alma, ò eſpiritu, que govierna el curſo de la ſuceſsion de los Mayorazgos, la diſpoſicion, y llamamientos, que el Fundador haze en ella: (*A*) la qual deben, aſsi los Juezes, como los Abogados, leer, y premeditar con grande cuidado; pues

(A)

Gracian. diſcept.769. n.21. ibi: *Anima enim maioratus, mens teſtatoris eſt. Ex leg. 23. Cod. de legat. vbi lex vocatur teſtatoris voluntas,* Caſtill.4.controv. cap.6.num. 45. & cap. 9. num. 21. & 5. controv. cap. 166. ex num. 6. Molin. lib. 1. de primog cap.2. num. 27. vbi Add. Pegas 1.de maiorat. cap. 2. ex num.27. Rox. de incomp. 1. part. cap. 10. num. 32. & 4. part. cap.5. à num. 5. & Add. cap. 10. ex num. 21. Valenç. Giurb. Larr. Mieres, & Vela infrà referendi.

pues de todas, y de cada vna de ellas, ſe ſaca la naturaleza, que contemplò el Fundador en la orden de ſuceder en el Mayorazgo, que funda; (*B*) y ſe tiene por reprehenſible eſta omiſſion, por el Juriſconſulto Celſo, (*C*) ibi: *Incivile eſt, niſi tota lege perſpecta, vna, aliqua particula eius, iudicare, aut reſpondere.* Regla, que conviene à la ley de la diſpoſicion de los Mayorazgos, con la advertencia del ſignificado de la palabra *perſpecta*, (*D*) no ſolo para que ſe lean, ſino es que ſe conſideren, y contemplen todas ſus clauſulas, como perſuaden todos los primeros Mayorazguiſtas, (*E*) porque no ſe ſiga el daño, è inconveniente de hazer vn pleyto facil, dudoſo, ò dificultoſo, perdiendo por vn deſcuido leviſsimo, grandes ſumas de riquezas; quales contiene la poſſeſsion de vn Mayorazgo, como el del Eſtado de Guadalcazar, que ſe litiga. (*F*)

21 Y para mas claridad, y conocimiento de la verdadera naturaleza del Mayorazgo, que contemplò nueſtro Fundador, ſe han de conſiderar en la materia de Mayorazgos dos eſpecies de agnaciones, totalmente entre sì diſtintas, (*G*) y con las calidades tan ſeparadas, que con facilidad ſe pueda diſtinguir, quando es el Mayorazgo de agnacion rigurosa, y quando de agnacion natural, en el ſupueſto, que no es voz, la palabra *agnatio*, Eſpañola, ſino es Latina; y aſsi, no ſe halla en los Mayo-

raz-

(B)

Pegas dict. cap. 2. n. 28. ibi: *In maioratuum controverſijs, totam debemus diſpoſitionem, vndique attendere, eamque inquirere.* Y mejor en el cap. 6. n. 28. *Inſpectis clauſulis omnibus inſtitutionis, reſolvenda erit voluntas, &c. Nam ſi ſeparatim eius verba conſiderantur, omnia pluraque videntur ambigua.* Et noviſsimè Torre de maiorat. 2. part. de feud. reſp. 2. n. 141. ibi: *Sicut etiam ad cognoſcendam feudi naturam, non vnica clauſula, ſed omnes ſimul iunctæ attendi debent.* Et Card. de Luca de feud. lib. 1. deciſ. 107. n. 7. cum pluribus, Caſtill. 3. controv. cap. 15. ex n. 3. Caſan. conſ. 54. n. 27. Larr. allegat. 12. à n. 8. & deciſ. 32. à n. 30. Molin. dict. lib. 1. cap. 3. à n. 3. vbi Add.

(C)

In leg. In civile, 24. ff. de legibus, leg. 44. ff. de manumiſ. teſtament. leg. Nummis, 75. ff. de legat. 3. leg. 23. C. de leg. Donel. 1. comment. cap. 13. Mantic. de coniect. 7. tit. 13. n. 1. Caſan. conſ. 47. n. 35. Valenç. conſ. 171. n. 69.

(D)

Plaut. in Orat. in Mill. Cicer. in Orat. in Quintum fratrem Fornelli, rer. quot. 3. cap. 14.

(E)

Præter citati lit. B. Pegas plurib. de maiorat. 2. tom. cap. 15. ex n. 4. Surd. conſ. 262. n. 16. & 551. n. 11. Pereyra lib. 2. de emphit. cap. 23. n. 54. & pluribus, Caſtill. 4. controv. cap. 11. & cap. 24. n. 7. & 5. cap. 93. §. 5. à n. 2. & §. 12. per totum. Valenç. conſ. 94. à n. 4. Larrea, Molin. & Rox. vbi ſupr.

(F)

Pegas dict. cap. 15. n. 5. ibi: *Controverſia hæc, & ſi divitiarum pondere magna ſit, difficultatis, puſila eſt, & miror quomodo pauca tantis peritiſsimi vtrimque patroni; in longum protexere, vt ex re non dubia, perſpicua litis deciſſio, dubia crederetur; (ſed doctiſsimos viros, non increpo) quia quæ ſuperabundant, & ſi plus laboris iniciant, minimè nocent.*

(G)

Torre de maiorat. 1. part. cap. 38. ibi: *Qui benè diſtinguit, proximus eſt veritati.*

razgos de España; pero hallanse palabras equivalentes, que explican la apeteciò, y contemplò el Fundador, como son varonia, familia, y linage: y asi la declaran en sus diferencias nuestros Reinicolas, (*H*) como explicarèmos en el numero siguiente.

22 La agnacion rigurosa se concibe, quando el Fundador primordialmente llamò à sus hijos varones, nietos varones, y descendientes varones, legitimos, y no legitimados, que no sean Frayles, ni Clerigos, con expressa, y perpetua exclusion de hembras, (*I*) y los varones de ellas; (*J*) y en defecto de los agnatos, hijos, y descendientes del Fundador, abandonando sus hijas, y los varones cognados legitimos, y no legitimados (con rigor contrario à la naturaleza, y à la ley) llaman varones transversales, agnatos; (*K*) y por esta crueldad, y rigor con su propia descendencia, la llaman nuestros Reinicolas, agnacion rigida, absoluta, ò rigurosa, (*L*) siendo otra de sus calidades, el que no aya antes, ni despues de esta agnacion, vn solo llamamiento de hembra; porque en tal caso, cessa el concepto de agnacion rigurosa, (*M*) y no se funda con este rigor, sin facultad Real, (*N*) ni se presume, quando es fundado por muger;

D

(H)

Pegas dict. tom. 2. cap. 10. num. 379. vers. *Contrarium*, & cap. 15. num. 1. Molin. de primog. lib. 3. cap. 5. num. 25. vbi Add. Lara de vita homin. cap. 30. num. 96. vers. *Aut vocauit*. Torre de maiorat. dict. cap. 38. ex num. 6. Card. de Luc. de dote, decis. 100. Larr. Mieres, Roxas vbi supr.

(I)

Lara de vit. homin. dict. cap. 30. num. 78. y 94. Molin. dict. cap. 5. num. 50. vbi Add. Pegas dict. cap. 15. num. 2. & 14. 15. & 16. vbi plures, Castill. Mieres, Valenç. Larrea, Rosa, & Vela infra referendi.

(J)

Lara dict. cap. 30. num. 96. vers. *Aut vocatis masculis*. Pegas in dict. cap. 15. num. 15.

(K)

Lara dict. cap. 30. num. 86. & 96. ibi: *Vocatis masculis, omissis filiabus, & cæteris descendentibus ab eisdem fœminis, facit transitum ad masculos transversales agnatos, censetur considerata agnationis ratio*, (nempè rigidè agnationis:) ita Molin. Castill. Giurba, Valençuela, & Larrea, & pluribus, citatis ab Emmanuel Alvarez Pegas dict. cap. 15. à num. 67. ad 70. Mieres, Torre, & Luca infra referendi.

(L)

Pegas dict. cap. 15. ex num. 1. vbi, *Vera agnatio, rigida, vel rigorosa vocatur*. Torre dict. cap. 38. à num. 17. Lara dict. cap. 30. num. 96. Roxas de incompat. 1. part. cap. 6. à num. 305. & 3. part. cap. 4. Barbos. voto 126. à num. 14. Vela differt. 49. à num. 40. Larrea decis. 53. cum alijs, relatis ab eo, & ab Add. ad Molin. in dict. cap. 5. num. 18.

(M)

Pegas de maior. tom. 1. cap. 8. num. 36. Molin. dict. cap. 5. num. 62. & ibi Add. Mieres 2. part. quæst. 12. à num. 18. Valenç. cons. 97. à num. 57. & 152. Lara dict. num. 96. Larrea decis. 53. num. 26. Castill. pluribus 2. controv. cap. 4. n. 72.

(N)

Ex leg. 27. Taur. Gomez, & Avendaño, Molin. lib. 2. cap. 11. vbi Add. Gutierrez pract. qq. 2. quæst. 66. Mieres part. 1. de maior. quæst. 12. num. 91. Vela dict. differt. 49. num. 32. Castill. 2. controu. cap. 7. Paz ad leg. Stilli, leg. 200. à num. 30. Larrea dict. decis. 53. ex num. 26.

(O)
Pegas dict.tom.2.cap.10.n.370. & cap.14. n.101. & cap.15. n.11. Valenç.dict.conf.97.n.63. Castill. 2.contr.cap.4.à n.145. Lara dict. cap.30.n.96. vers. *Aut vocauit aliquos*. Larrea dict.decis.53. nu.26. Molin. dict.cap.5. n.74. vbi Add. Mieres, & Vela vbi suprà.

(P)
Castill.dict.cap.4. ex n.147. vbi plures, Larrea dict.decis.54.a n.2. Card.de Luca de lin. leg. art.12. à n.56. Valenç. dict. conf.97. n.25. Pegas pluribus, tom. 2.cap. 10. nu. 397.in fin. & 380. in princ. & cap. 14. num.101. cap.17.n.73. in fin. & n.115. Molin. 1.cap.6.vbi Maldonado pag.9. & 10. vbi congerit 34. DD. idem Molin.3. cap.5.nu. 14.& 73. vbi Addentes defendunt hanc opinionem contra Mieres.

(Q)
Citati Doctores num. præcedenti.

(R)
Molin.dict.cap.5.per totum, vbi Add.& Maldonado, Castill.5.controv. cap.92. num.6.& 16. Larrea dict.decis.53.n.26.Vela dissert.49. num.69. & 74. Pegas dict.tom.2. cap.19.ex n.1.vbi plures congerit.

(S)
Præter citatos, Valenç.conf.97. n.57. Lara dict.cap.30.num.84.& 96. Roxas de incompatib. 1.part. quæst.6. §.21.n.306. Pegas dict. cap.15.num.3. Molin.lib.1.cap.6. n.26. vers.*Tamen*, vbi Add. Burgos de Paz ad leg.Taur.in proœm. n.128. Garcia de nobil. in præfat. n.14. Greg.Lopez in leg.3. tit.8. part.6.

(T)
Ex dictis litera K. & L.

(V)
Citati DD. lit. M. & N. Lara dict.cap.30. n.78. Castill. 4.contr. cap.30. à num.27. Avendaño, & Gomez in leg.27. Taur. ad leg.17. ex num.23.

ger; (O) porque no cabe en la piedad maternal, pensasse exheredar su propia descendencia; y asi, fundado el Mayorazgo por muger, contemplando en èl la agnacion rigurosa, lo ha de expressar literal, y claramente en la fundacion: (P) y faltando esta calidad, por ser contra las leyes del Reyno, y la naturaleza, no se presume agnacion rigurosa. (Q)

23 La segunda especie de agnacion, es la propia, y natural regular, que aunque concuerda con la rigurosa en algo, se diferencia en todas las calidades particulares referidas; porque fundado el Mayorazgo por los padres de los llamados, se concibe con el llamamiento mismo de hijos varones, nietos, y descendientes varones, por linea derecha de varones, con el gravamen de Armas, y Apellido; y con exclusion de ilegitimos, y legitimados, de Clerigos, Frayles, y Monjas; pero no pide la exclusion expressa de las hembras, y de sus varones, contentase con la exclusion implicita, (R) que no es perpetua, sino es temporal, mientras huviere los descendientes agnatos de los Fundadores. (S) Y acabada esta agnacion, y descendencia de varones del Fundador, no passa à buscar la qualidad agnaticia à los transversales, (T) ni pueden los Fundadores llamarlos, hasta que totalmente falte tambien la descendencia de hembras suyas; (V) y este Mayorazgo de agnacion, se puede

fun-

fundar por la madre; (*X*) y no implica el que en èl aya vno, y muchos llamamientos de hembras, ni cessa por ellos el concepto de agnacion, (Z) porque se conforma con ellos, dando solo la prelacion continua, ò à ciertos grados, à los varones de varones, y despues de ellos las hembras, como la naturaleza, y la ley las admite; (*A*) por cuya imitacion de la ley, se llama esta agnacion propia, y natural regular. (*B*)

24 Esta descripcion de la agnacion rigurosa, y de la natural regular, y sus diferencias, se han expressado aqui; lo vno, para que con claridad, y distincion, se entiendan, y apliquen las doctrinas de nuestros Reinicolas, que poco prolixos en dichas distinciones, vsando del nombre generico de agnacion, y no del especifico, que las diferencia, y divide en rigurosa, y natural, resuelven las proposiciones, que se han sentado, vnas vezes negativas, y otras afirmativas, en que estàn asimismos contrarios, y se concuerdan sus resoluciones, entendiendo en vnos casos, hablan de la agnacion rigurosa, y en otros, de la agnacion natural regular; y por faltar esta advertida distincion, sucede la equivocacion, que en este pleyto padecen los Abogados contrarios, notados arriba en el numero 18.

25 Lo segundo, para verificar qual de estas agnaciones contemplò nuestro Fundador en la sucesion del Mayorazgo de Guadalcazar, en que

(X) Pegas dict. tom. 2. cap. 10. num. 380. & DD. citati litera P.

(Z) Ex dictis litera S.

(A) Leg. 27. Taur. l. fin. tit. 7. lib. 5. Recopil. & l. 2. tit. 18. part. 3. ibi: *Nombrando primeramente al mayor, que debe suceder, y despues los otros hijos varones; è si varon no huviere, à la fija mayor.*

(B) Torre de maior. tom. 1. cap. 38. §. 2. num. 20. ibi: *Agnatio propria, est illa, quæ provenit à natura, iuncta legis dispositione, in qua solum continentur, qui sunt per masculos nobis coniuncti*: docent Molin. Roxas, Larrea, & Pegas, suprà citati Lara, & citati lit. K.

que aviendo llamado à ſus hijos varones, nietos, y deſcẽdientes varones, legitimos, y no legitimados, de Martin Alfonſo, en las clauſulas (Memor. num. 3. haſta el 17.) 1. 2. 3. y 5. y en ſu defecto à los de Garci Fernandez, en las clauſulas 5. y 6. y faltando eſtos, à los de Alfonſo Fernandez, (Caſa 8.) en las clauſulas 6. y 7. con implicita, y no expreſſa, ni perpetua excluſion de hembras, y varones de hembras; pues las llama en las clauſulas 7. 9. haſta la 15. es claro, por tan repetidos actos, contemplò la agnacion natural regular por expreſſa, y enixa voluntad; (C) y concurriendo à eſto, ſer eſte Mayorazgo de tercio, y quinto, ſin facultad Real, que deſpues de ſu agnacion natural, llama las hembras, y à ſus deſcendientes, y no llama à los tranſverſales, haſta acabada toda ſu deſcendencia de cognados, como expreſſamos en el Preſupueſto ſegundo, y conſta de las clauſulas referidas 9. y ſiguientes, haſta la 15. Repugnando eſto à la agnacion riguroſa, es claro, que los Abogados contrarios confunden eſtas dos agnaciones, llamando à la agnacion, que contemplò el Fundador, rigoroſa agnacion, en los Alegatos citados.

(C)

Pegas dict.cap.15. ex num.56. Caſtill.2.controv.cap.4.à num.78. & 5.cap.91. à num.83.& cap.143. §.vltim. num.5. Vela differt.49. à num.45. Larrea deciſ.53. num.9. & deciſ.54.num.6. Noguer. alleg. 23.à num.156. Roxas de incomp. 1.part. cap.6. à num.21. Lara in dict.cap.30.à num.78. Molin.dict. cap.5.num.50.vbi Addent.

DIS-

DISCVRSO SEGVNDO, De la naturaleza de agnacion del quarto llamamiento de esta primera orden de llamamientos.

26 EN la primera orden de llamamientos de este Mayorazgo, llamò nuestro Fundador su propia agnacion natural, en los tres llamamientos referidos de sus hijos, en las clausulas 1. hasta la 7. Y considerando podia faltar esta agnacion natural en la descendencia de sus tres hijos, (como expressa en el principio de dicha clausula) (*D*) ibi: *Y si por la ventura fallecieren sus hijos sin aver hijos varones legitimos.* En el quarto llamamiento trata de reparar, y restaurar su propia agnacion natural con la agnacion fingida, ò artificiosa, que forma, llamando en dicha clausula 7. à su hija Maria Alfonso, (Casa 11.) (*E*) y transformandola en varon, forma linea de sus hijos, y descendientes varones, por linea derecha de varon, descendiente de ella, (*F*) en la clausula 9. ibi: *E si por la ventura falleciessen todos los fijos de la dicha Maria Alfonso,* (Casa 11.) *è sus descendientes, sin dexar hijos varones, legitimos, è no legitimados, como dicho es.* Donde

E ma-

(D)

Menoch.consf.117.lib.2.num.27. ibi: *Solent enim sæpè testatores, ita disponere cum vident propriam agnationem extingui, vel dubium de fine habent, cognatos ex agnata instituere hæredes*: docent Pegas pluribus, dict.cap.15.n.29.Marin. lib.2.de feud.addit.1.§.*Sæpè*,num. 27.pag.280. Rosa consult.69. nu. 217. Larrea decis.52. à n.2. Lara de vit. homin. dict.cap.30. n.117. Gall. consf.20. n.21. Gr. Ganav. consf.1.num.110. y 138.& alij infrà referendi.

(E)

Pegas dict.cap.10.num.29. ibi: *Et licèt vt diximus, quando in aliqua parte institutionis vocantur fœminæ, aut eorum descendentes, quòd adsit præsumptio exclusiva agnationis; nihilominus tamen hæc coniectura cessat, quando voluntas testatoris est in contrarium, ita vt deficientibus masculis, ex masculis conservetur in fœmina, aut in eis descendentibus: quando fœmina est ex masculi linea absque alterius fœminæ interpositione, derivatur descendentia masculina, ad imitationem lineæ masculinæ defectæ.* Marinis, Lara, Rosa, & Larrea vbi suprà.

(F)

Pegas alibi prosequitur: *Tunc enim fœmina consideratur caput, ex quo nova linea masculina derivatur, & in hoc casu, sicut masculus iudicatur, & mutat sexum ex providentia institutoris, qui eam fœminam fingit masculum, & extinguitur in hoc casu ei conditio muliebris.* Eleganter Marinis dict. n.27. ibi; *Et hæc transformatio cognatorum est illa, quàm DD. vocant quasi agnationem, quam per institutor, sicut lex transformare ad hoc, vt cognati succedant in eadem forma, ac si fuissent agnati veri.* Docent Raudens. v.resol. cap.39. num.411. Casanat.consf.62. num.19. Menoch. Lara, & Larrea vbi supr.

manifiesta, que con las mismas calidades, y condiciones, y orden, que la agnacion propia natural, avia formado linea agnaticia, assi à su imitacion la forma de la agnacion artificiosa. (G)

27 Son las calidades de esta agnacion, (demàs de las dichas) el que se llame la hembra conocida à dicha sucession, para de ella, como de varon, formar la linea de agnacion artificiosa; que restaure la natural perdida: Lo vno, porque imitando en esta ficcion el Fundador al Derecho Civil, debe derivarse de la hija, ò nieta conocida, mas proxima del Fundador, (*H*) y no se puede dezir amò, y contemplò la sucession de la hembra no conocida; (*I*) y es condicion, que assi como no admite hembra, ni varon de hembra la agnacion natural en la artificiosa, no se admite otra hembra descendiente de la dicha Maria Alfonso, ni varon de la tal segunda hembra, porque cessàra la naturaleza de agnacion artificiosa, (*J*) sino es en el caso

(G)

Pegas dict.tom.2.cap.17.n.94. in fin. ibi: *Et post primum succedunt masculi illius descendentes, sicut succedere debebant masculi ex masculis, & tunc cognati transformantur in agnatos veros.* Sed eleganter Gr.Ganav.d.cons.1, num. 138. ibi: *Quam fuisse patet primo honorare, post propriam agnationem aliquis gradus cognatorum adaptando eos in propriam agnationem; vocatis omnibus, ordine suprà proposito per vulgarem, & fideicommissariam inter gradus, & intra gradus agnatorum naturalium.* Larrea dict.decis.54.num.7. & 11. Molin.dict.cap.5.à num.47. & lib.1. cap.6. n.3. vbi Add. vers. *Secundò limitatur.* Gratus cons. 581. lib.4.à num.13. Rosa, & Lara vbi supr.

(H)

Leg.14. §.His igitur, Cod.de leg. hæred. Authent.de hæred.ab inteit. §.Si igitur, §. Huiusmodi, leg. 15. §.1. Cod.de suis, & leg. hæred. ibi: *Vnum gradum ex cognatis in ius legitimorum reduximus.* Sed expressius ad rem Glossa in Rubr. Cod. vnde cogn. ibi: *Quæ inter agnatos computat filios sororis, qui quamvis secundum naturam sint cognati, ministerio tamen legis agnatorum loco sunt, quia ex fœmina agnata procedunt.* DD.citati lit. D. & F.

(I)

Lara de vit.hom.cap.30. n.117. ibi: *Sed posito quod Institutor maioratus, voluerit conservare agnationem nepotis ex filia, VEL ALTERIVS COGNATI, SIBI NOTI.* Et in n.118. ibi: *Non præsumitur testatorem habuisse affectionem ad nascituros ex FÆMINA SIBI IGNOTA.* Et magis ad rem Socin. Iun. cons.2. vol.3. n.27. ibi: *Et sicut respectu filiorum neptium suarum, non potest dici, quod voluerit favere eorum agnationi, quam non noverant, & ita eam diligere non poterant.* Et infrà: *CVM AD IGNOTA, NON CADIT AFFECTIO,* Mantica de coniect. tom.8.cap.18.n.2.Lara cap.1. à n.45.& cap.2. n.24. ex leg.29.& 30.de liber.& posthum. leg.1. & tot.tit. ff.de iniust.rupt. leg.Sicut, Cod.de testam.milit. leg.Si cum in vtero, Cod. eodem, Larrea, Rosa, Gratus, & Ganav. vbi supr.

(J)

Pegas dict.cap.17. num.95. ibi: *Atque ita in hoc maioratu non potest succedere fœmina, non solum, quia est exclusa, sed etiam quia formatur in masculo vnius fœminæ, & absque interpositione alius fœminæ conservatur.* Idem tenent Larrea decis.34. n.70. vers. *Vt licèt masculus.* Rosa cons.dict.n.217. Valenç. cons.97. n.41. 93.& 118. Lara dict.cap.30. n.96.& 118. Molin.dict.cap.5.n.48. vbi Add. Roxas de incomp.1.part.cap.1.& p.5.cap.2. Castill. 5.controv. cap.131.n.21. Mantica dict.lib.8.cap.18. ex Grato dict.cons.581.

caso que claramente expressasse el Fundador queria formarla de dicha segunda hembra, en el sentir de Lara, (*K*) aunque es mas legal la opinion de Larrea, que la contradice, (*L*) por repugnar en el Derecho ficcion de ficcion, (*M*) y ser en tal caso solo en el nombre agnacion artificiosa, pero no en la naturaleza.

28 Aunque toca al Discurso tercero, y segunda orden de llamamientos, descrivir otra especie de agnacion artificiosa, que llaman imperfecta, es, quando el Fundador llama à la descendencia de varones de la hembra no conocida. Esta agnacion artificiosa, se diferencia en tres calidades de la verdadera agnacion artificiosa. La primera, que no es necessario dè principio la sucesion por la hembra agnata; basta la dè solo por sus hijos varones, y descendientes por varonia de ella. (*N*) La segunda, que no es necessario que sea conocida del Fundador. (*O*) La tercera, que los llamamientos de varones, no sean en solo vn grado, (nempè) de los hijos de dicha hembra; porque no serà este llamamiento de agnacion, sino es vn llamamiento discretivo, si en tal caso el Fundador no expressò quiso bolver à suscitar la agnacion artificiosa; (*P*) y si no se expressa, no se estiende este llamamiento à otros grados, que à los expressados, por tenerse por llamamiento especifico, y discretivo, de cierta persona. (*Q*)

(K)
Lara dict. n.119. infr. ibi: *Et licèt vocaverit semper descendentes masculos ad successionem, non ob id censendum repetitam rationem agnationis* (artificiosæ) *in descendentibus, à secunda, vel tertia fœmina, in quarum filijs derivata est successio cum iam fuerit extincta agnatio desiderata*, (nempè artificiosa) *& cognita, nisi Institutor eum casum expresserit.* Docent DD. præcitati lit. J. y Larrea dict. decis. 34. n. 70. Rosa dict. consult. n. 217. Valenç. dict. cons. 97. ex n. 59. Giurb. decis. 85. n. 4. Alvar. Velascus cons. 145. n. 8. Vel. dissert. 31. à n. 19.

(L)
Pegas dict. tom. 2. cap. 16. n. 21. & 22. & cap. 10. n. 370. Valenç. dict. cons. n. 118. Molin. dict. cap. 5. n. 48. & 49. vbi Add. Gamma decis. 294. à n. 2. Farin. decis. 463. n. 9. Peregr. de fideicom. art. 26. n. 19. Menoch. de præsumpt. lib. 1. quæst. 8. n. 23. ex leg. 1. in fin. C. de dot. pet. Larrea, Lara, Gallo, Ganav. Mantica, & Vela vbi supr. Rosa dict. consult. n. 217. Castill. dict. cap. 133. n. 12. & 15.

(M)
DD. citati lit. D. E. F. & G. ex leg. Filiabus, ff. de legat. 1. docent Mantica, Gratus, Ganav. Casanat. Lara dict. cap. 30. n. 119. ex Socin. & Simon de Præt.

(N)
Pegas dict. cap. 15. n. 29. Marin. relat. lit. F. Larrea dict. decis. 34. ex n. 41. & 70. & decis. 54. n. 11. Rosa vbi supr.

(O)
Larr. decis. 34. n. 43. 49. & 70. & allegat. 54. n. 11. Greg. Ganav. dict. cons. 1. n. 138. Vela dissert. 49. n. 45. Rosa dict. n. 217. Castill. ex Corneo, Bellon, & alijs, vbi supr.

(P)
Leg. Quæ cond. in fin. princ. ff. de cond. & demonstr. leg. 3. tit. 13. part. 3. vbi Greg. Lop. verb. *Mulieres*, quæst. 21. Molin. de primog. dict. cap. 5. n. 55. vbi Add. Maldonado n. 56. Casanat. cons. 19. n. 1. Mieres de maiorat. 2. part. quæst. 4. illat. 8. n. 15. & pluribus doctissimè ad propositum Larrea dict. decis. 54. ex n. 17.

(Q)
Ex dicendis n. 30. ex lit. S. ad Z.

29 A eſta agnacion imperfecta, atribuyen los Abogados contrarios el caſo de la vacante preſente, en los folios del Memorial, 29.B.y 30.32. 34. 47. en que quieren, que nueſtro Fundador en la clauſula 9. 10. 12. y 14. llamando à las hijas de los tres hijos varones, que contemplò el Fundador agnatas, y deſpues de ellas à ſus hijos varones, en las clauſulas referidas, que fue para bolver à ſuſcitar eſta ſegunda ficcion de agnacion en los varones de dichas hembras, de que ſacan, no ha llegado el caſo de la ſuceſsion de la Condeſa de Caſapalma, por no ſer hembra agnata, y ſer varones agnatos, deſcendientes de hembra agnata, Don Lorenço Fernandez de Cordova Sande, (Caſa 63.) y Don Antonio Fernandez y Aguilar, (Caſa 66.) que tienen expreſſo llamamiento en la clauſ.9. y 10. donde el Fundador forma ſegunda eſpecie de agnacion artificioſa imperfecta, de la hija de Martin Alfonſo, (Caſa 6.) en ſu hijo mayor varon, con las palabras que denotan averſe formado con las miſmas calidades, y condiciones, que la formada en la hija del Fundador, y en ſus hijos, y nietos varones, por la clauſ. 7. Y por eſto, en dicha clauſula 10. pone la clauſula, *como dicho es*; y deſpues otra, *con las condiciones ſobredichas*, ambas, para explicar la repeticion de llamamientos, expreſſados en las clauſulas antecedentes. Y ſiendo Don Lorenço, (Caſa 63.) y Don An-

Antonio, (Casa 66.) varones de la hembra contemplada en la clausula 9. y el varon llamado en la clausula 10. tienen expresso llamamiento en el caso de la vacante presente, en defecto de la agnacion propia regular del Fundador, contemplada en las clausulas 1. hasta la 7. y de la artificiosa, contemplada en los varones de Maria Alfonso, (Casa 11.) por cuyo llamamiento excluyen à la Condesa de Casapalma, (Casa 67.) por ser hembra de hembra, descendiente de Martin Alfonso, (Casa 6.) que no tiene llamamiento en concurrencia del varon, descendiente de solo vna hembra agnata.

30 Esta proposicion sale de las clausulas 9. y 10. donde nuestro Fundador dize, Memor. num. 11. *E si por la ventura fallecieren todos los fijos de la dicha Maria Alfonso,* (Casa 11.) *è sus descendientes, sin dexar fijos varones legitimos,* (como dicho es) *mandò lo aya, è tomen estas dichas, de los bienes sobredichos, à su fija del dicho Martin Alfonso mi fijo, è que despues de ella, lo aya su fijo varon, si lo tuviere.* Y prosigue en la clausula 10. Memor. num. 12. *E si por la ventura falleciere sin aver fijos varones, que lo ayan las otras sus hermanas, todavia la mayor, de grado en grado, hasta la menor; en tal manera, que esta manda de bienes, que yo assi fago de todas estas dichas heredades, que nunca sean partidas, ni se puedan partir, ni dividir, ni enagenar, sino que todavia sean juntas las*

(R)
Larrea decis. Granat. decis. 54. n. 17. Inquirens an masculus ex fœmina generali vocatione masculorum succedat, quando testator vocavit masculum ex fœmina, & formalitèr nostræ quæstioni respondit, ita: *Id non procedit* quando testator *separatim fœminas, & eius masculos vocauit, vt in nostra specie, postquam in filijs suis disposuit, admitti eorum descendentes masculos; & in illorum defectum filias suas, & earum filios masculos, & descendentes.* (Sicut Fundator noster vocat, ex clauf. 1. ad 6. filios masculos eorum descéd. ntes masculos formans agnationis naturalis conceptus, & post eos in filia, in clauf. 7. format ex viris eius, agnationem artificiosam) *Postea in defectum istorum, reddit ad FILIARVM EORVM, QVOS PRIMO VOCAVERAT, & in eis, primo loco admisit filios masculos, & eis deficientibus filias, ITAVT SOLVM PRÆLATIONEM MASCVLIS CONCEDERET,* (vt Fundator in clauf. 9. & 10. vocavit masculum solum, vt præferret fœminas, sorores, vt declarat in clauf. 11.) prosequitur resolutio, vndè *cum speciali substitutione de fœminis, & earum masculis disponeret, in sequentibus substitutionibus, non poterunt comprehendi in prioribus*; nempè vocationibus, masculorum, vt ipse varijs Iuribus, & authoritatibus prosequitur infrà, circa medium, ibi: *Generalitèr à iuris ratione alienum censeri, vt qui posteriori substitutione expressim vocatus, possit comprehensus censeri in substitutionibus anterioribus, & universalibus.* Mieres 2. part. quæst. 6. n. 54. Robles de rep. 2. cap. 30. n. 18. Valenç. conf. 23. n. 51. Paz de tenut. cap. 34. nu. 99. & 100.

dichas heredades, (como dicho es) *que las aya vna en pos de otra, segun las condiciones sobredichas.*

31 A estas clausulas, y las palabras que ponderan los Abogados contrarios, para inducir en ellas contemplaron nuestros Fundadores la segunda especie de agnacion artificiosa, ò masculinidad en el varon, hijo de la hija de Martin Alfonso, (Casa 6.) se responde, negando toda la referida ilacion; pues en esta clausula, es clara, y abierta la voluntad del Fundador, en que acabada la agnacion natural regular de sus hijos varones, y en defecto de la artificial de los hijos de Maria Alfonso; en estas dos clausulas llama con llamamiento discretivo, y personal, en el grado de su vizniero, ò nieto de Martin Alfonso, al hijo de la hija de Martin Alfonso, que explica Larrea en los terminos deste pleyto, y clausula, siguiendo el mismo orden que nuestros Fundadores han tenido en la sucession deste Mayorazgo, como si lo estuviera mirando; (*R*) y dize, que el llamamiento discretivo, no passa de los grados expressados por el Fundador, (*S*) ni en el expecificamente llamado se

(S)
Idem n. 19. ex l. 100. §. Duæ statuæ, ff. de leg. 3. leg. Cum lanionis, §. Cum fundum instructum, ff. de fun. instr. ait: *Tamen cum testator de fœminarum filiabus, & filijs specialitèr, & separatim disposuerit in substitutionibus sequentibus, inde fit, vt in præcedentibus de masculis fœminarum, non videatur disposuisse quemadmodum etiam eo casu, quo in maioratum successione filiorum appellatione, nepotes comprehenduntur; tamen iusta notata, si discretivè, & separatim disposuit de nepotibus, non veniunt appellatione filiorum.* Expressè probatur ex leg. 39. de condit. & demonstr. ibi: *Quæ conditio ad genus personarum, non ad certas personas pertineat, eam existimamus totius esse testamenti, & ad omnes hæredes institutos pertinere: atque conditio ad certas personas accomodatur, eam referre debemus ad eum dumtaxat gradum, quo hæ personæ institutæ fuerunt.* L. 3. tit. 10. part. 6. vbi Greg. Lo-

Lopez quæst.21.Molin.de primog.lib.3.cap.5.à num.55. vbi Add.Mieres 2.part.quæst.4. illat.8.n.15. Valenç.conf.97. n.117. Casanat.consf.15. à n.32. Menoch. consf.115.n.132. & consf.215. n.54. Peregr.de fid. art.27. à num.71. Pegas dict.tom.1. cap.5. à n.471. & cap.8.n.22.Roxas de incomp. 4.part.cap.2.n.8.Castill.5.cap.15.n.59.& cap.89. à n.53.

---

se forma linea de qualidad; (*T*) porque faltando el hijo de la hija, llamado, cessa la qualidad masculina en los siguientes descendientes de la linea de Martin Alfonso, (Casa 6.) y espira el llamamiento del varon de la nieta agnata. (*V*)

32 Lo segundo, porque si el Fundador en dicha clausula 9. y 10. huviera querido formar linea en el varon, hijo de la hija de Martin Alfonso, como lo executò en todas las clausulas antecedentes de la agnacion regular de sus hijos varones, y en la agnacion artificiosa, donde llama à los hijos, nietos, y descendientes varones de cada vno de los quatro hijos llamados; y no aviendolo executado asi, nunca se cree passò à incluir los descendientes, por ser el llamamiento personal, y discretivo, (*X*) no se repite à otros grados, (Z) y por no ser llamado con vozes, que tuviessen tracto successivo, y que comprehendiessen los demàs descendientes, (*A*) es claro no quiso lo que no

(T)

Larrea vbi sup.n.20.y 24.in fin. ex Castill. Molin.& alijs, & n.26. ibi: *Absurdum videri, ne linea continuetur, quia totum id elidit voluntas disponentis, quia apertè voluit deficientibus masculis ex filia, reddere successionem ad nepotes.* Optimè Castill.5. cap.93. n.17. & 18.Quando reperiuntur aliqui vocati, præferuntur,& si sint remotioris lineæ,& gradus,quia nec regula linearum,nec gradum locum obtinent: vbi vocatio specialis,& clara voluntas *disponentis est*. Ex Covarr. pract.cap.38. n.1. & Valenç. consf.113. n.101. Gutierr. consf.4. num.24.

(V)

Elegantèr ad rem Socin.consf.13. n.26. vol.3. ibi: *Si quæratur, cur tam variè, in personis descendentium intelligi debet, dispositio, masculinitatem in personis nepotuum, & non in vlterioribus: respondetur, quòd testator considerãdo descendentiam suam in longum producendum, noluit semper, & in infinitum, masculos admitti exclusis fœminis, sed TANTVM ILLVD REQVISIBIT IN NEPOTIBVS.* Ex quo Molin. dict. cap.5. n.27. vers. *Ex qua verum*, Valenç. consf.97.n.117.Larrea,Pegas,Castill.& relati num.præcedenti,lit.R, & S.

(X)

Pegas dict.cap.6. n.75. ibi. *Quæ dicta sunt intelligenda veniant, quando gradus personarum habent vocationem separatam, discretivam, & differentem; tunc enim vocatio filij, non comprehendit nepotes, nec descendentes.* Ex leg.Liberorum,§.Toties,de verb.signif. leg.Quod si nepotes,de testam.tutel. leg.Si quod ita, ff.eodem, ex Bart. Paris. Menoch.Mantic. Peregr.Cutello,& alijs, Larrea dict.decisf.54.num.19. & Barbosf.voto 70. num.60.

(Z)

Valenç.consf.97.n.75. ibi: *Quando masculinitas expressa tacitè in erat, nihil operatur, nec fit repetitio de vna persona ad aliam, nec de gradu ad gradum.* Castill.5.cap.92. n.16. Lara dict.cap.30.n.96. Burgos de Paz in proœm. ad ll.Taur. num.128.& consf.26.n.56. Greg.Lopez in l.3.tit.13.part.6.verbo *Mugeres*. Garcia de nobil.in præf. num.14.

(A)

Castill.5.controv.cap.89.n.53. ibi: *Si testator non est vsus verbis significantibus tractum successivum, vt si dixit: Instituo Caium filium meum, & si ipse decesserit sine filijs masculis, substituo Sempronium filium meum, vel eius filios masculos: DICENDVM EST FI-*

DEI-

DEICOMMISSVM NON ESSE REPETITVM à persona filij Caij erga Sempronium, vel filios: *CVM TESTATOR RESTRINXERIT VOCATIONEM AD PRIMI GRADVS SVCCESSIONIS*. Idem in num. 54. ex Menoch. & Casanat.& alijs, Molin. dict.cap.5.num.27. Larrea dict.decis.num.24.

no expressò: (*B*) pues aviendo llamado à dicho varon, con la demostracion de hijo de la hija de Martin Alfonso, en singular, que es llamamiento especifico, y discretivo, la palabra *hijo*, no se estiende à los nietos, y viznietos de dicha hija; (*C*) y faltando el formar en aquel varon, linea, (aunque faltasse llamamiento, que lo ay expresso en la clausula 11.) admitiò à las hijas, y nietas de Martin Alfonso, y se hizo el Mayorazgo, regular: (*D*) porque nuestros Reinicolas, en este caso, restringen este llamamiento, que es contra el Derecho comun, y la exclusion de hembras, (*E*) y procuran se restaure la naturaleza de Mayorazgo regular, como se dirà en el Discurso 4.

33 Estàmos aun en mejores terminos, aviendo expressa voluntad de nuestro Fundador, que continuãdo el caso del llamamiẽto de la claus. 10. resuelve en la 11. la duda, que se nos opone oy por los Abogados contrarios; y siempre que en la duda ay resolucion del Fundador, se debe solo atender à ella, (*F*) y no se puede contra ella hazer congetura alguna;

(B)

Castill.lib.4.cap.14.n.3.leg.vnic. §.Sin autem, C.de caduc. tollend. Molin.dict.lib.1. cap.4.n.6. Alvarad. de coniect. tom.3.cap.2. Gutierrez consf.13.num.17.

(C)

Roxas de incompat. 3.p.cap.4. n.13. ibi: *Quia finitis agnatis cum expressè ab institutore aliud definitum, seu præceptum non sit, SED OMNIVM, remanet successio in hoc casu ad dispositionem maioratus regularis redacta censetur; SI ENIM INSTITVTOR ALITER VOLVISSET, DIXISSET.* Plurib. Aguil. in dict.n.13. Molin. Valenç. Lara, Vela, y Pegas, infrà referendi.

(D)

Molin. de maior. lib.3. cap.5. n.57. ibi: *Nunquam præcedentia in sequentibus censeri repetita, quando agitur de repetenda qualitate, adversus dispositionem iuris communis*, (& infrà) *quòd præsertim in materia fœminarum, exclusiva dicendum erit.* Burg. de Paz dict. consf.29. in proœm. & n.26. Cevall.comm.contr.comm.tom.4. q.905. ex n.21. Barb. axioma 60. Lara dict.cap.30. n.85. & 96. Valenç.dict.consf.97. n.112.& 127.

(E)

Molin.1. cap.6. n.26.& d.cap.5. n.56. vbi Add. Avendañ. in l.40. Taur.gloss.9. n.42.& 43.Castill.2. controv.cap.4. à n.27.ad 62.& 6. contr. cap.117. Greg.Lopez in d. leg.3.gloss.2. Roxas dict.cap.1. ex n.42. vbi Aguila, Vela dissert.49. ex n.103. Pegas 2. cap.15.n.74.& cap.17. n.90. ex Pereira, Palacios Rubios, Mieres, Tiraquell. Angel. & Bald.

(F)

Ex leg.Cum delamanis, §.Asinum, ff.de fun.instr. ibi: *In his quæ ex ipso testamento oriuntur, necessè est secundum scripti iuris rationem expedire.* Undè Castill.6.contr.cap.161.n.2. ibi: *Is ergo vocationum, & substitutionum ordo præcisè servandus erit, quem testator maioratus, vel institutor, constituerit, & assignaverit, itavt vnusquisque succedat eo ordine, quo vocatus fuerit, quamvis in vocationibus ipsis, à regulis ordinarijs successionis recesserit; nec contra voluntatem institutoris aliquid audire debet.* Docent Angel.Bald. Cumm. Cephal. Mantica, Surdo, Peregrin. Paris. Grammat. Phœbo, Alexand. Craveta, Jasso. Tiraquell.& alijs.

na; (*G*) y ferà error grande atender à los alegatos de los Abogados contrarios, aviendo expressa voluntad de nuestro Fundador; (*H*) pues cessa la disposicion de la ley, donde ay expressa voluntad del Fundador, (*Y*) con mayor razon cessarà la congetura, que se opone à la ley, y disposicion del Fundador (*J*) en nuestra fundacion, en el caso de la presente vacante, por la clausf. 11. es clara la voluntad, y contraria à dicha congetura, ibi: *E falleciendo todos estos fijos, è fijas, è nietos, è nietas, è sus descendientes de la linea derecha de Martin Alfonso, (lo que Dios no quiera) mando, que lo aya, y herede la hija mayor del dicho Garci Fernandez, mi fijo, &c.*

34 En esta clausula 11. tenemos la mejor explicacion del concepto de nuestro Fundador de las clau-

(G)

Angel.cons.191. in fin. ibi: *Recurrere ad coniecturas, est refugium ambiguæ voluntatis, sed vbi verba sunt clara, nullo modo ab eis recedendum.* Pulcrè Bald. in leg. Continuus, §.Cum ita, ff.de verb. oblig. ibi: *Omitere certitudinem, & quærere coniecturas, est imbecillitas intellectus, nec coniectura dicitur, quòd verbis expressis resolvitur.* Idem in leg. Precibus, Cod.de impu.& al.subst. n.23. ibi: *Nimium subtilizare, vbi res est clara, nihil aliud est, quam pernitiosè errare, & ideò cavendum, nè relicta veritate, pernitiosè erretur.*

(H)

Cephalo tom.5.cons.638.ex num. 35.sed præcipuè num.46. ibi: *Non recedamus igitur à verbis satis à testatore interpretatis, adeò vt calumniosa esset quacumque alia interpretatio, à qua cavendum est.* Vndè Valenç.cons.97. n.210. ait: *Non admittendas calumniosas interpretationes, vbi adest institutio clara.* Castill.2.cap.4. n.56. *Interpretatio voluntatis testatoris, plena periculis est, & persepius in illis cognitione errare solemus.* Elegantèr Cicero ad propositum, lib.2.de invent. ibi: *Nam & Iudices, nequid sequantur habituros, si ab eo, quòd scriptum sit, recedant, indignissimum esse, quam rem verbo, aut literis mutare non possit, eum re ipsa, & iudicio cum mutare.* Refert Tiraquell. in leg.Si vnquam, C.de nat.liber.n.17.ex quo pulcrè Marz.cons.8.n.6. vbi ait: *Quòd si errandum sit in interpretanda voluntate, tutius error Iudicis erit, si inhæreat scripto.* Docent pluribus Castill.6. cap.160.n.16. Molin.dict.lib.3. cap.2.n.28. vbi Add. Mantica de coniect.3.tit.6.num.7. vers.*Item à veritate.* Larrea alleg.96.à num.17. Covarr. 1.variar. cap.20.num.7. vers.*Neque satis.*

(Y)

Leg.In hoc iure, ff.de vulg.in fine, ibi: *Si voluntas parentis, non refragetur.* Leg.Ex facto, §.Item quæro, in fin. eodem tit. ibi: *Nisi contraria voluntas testatoris appertè ostendatur.* Vndè Bart.in leg.Licèt Imperator, ff.de leg.1. ait: *Omnis lex, quæ coniectura assequitur, alterius voluntatem debet intelligi, nisi contraria voluntas evidenter probetur.* Ex nostris legibus, l.40.Taur. ibi: *Salvo si otra cosa estuviere dispuesto por el que primeramente constituyò, y ordenò el Mayorazgo.* Leg.45. ibi: *Que segun la disposicion debiere suceder en èl.* Et in leg.5. tit.7.lib.5.Recopil. vbi verba legis 40. Taur.referuntur, l.27.tit.9.part.6. ibi: *Fuera ende si el Testador señaladamente lo dixere.* Et in leg.29. ibi: *E por ende dixeron los Sabios antiguos, que las mandas, è los establecimientos de los herederos, deben ser hechos segun la voluntad del facedor del testamento, è no deben ser puestas en juyzio en placer de otro.*

(J)

Castill.6.cap.178.n.15. ad med. ibi: *Quamvis enim filij ipsi, & descendentes filij maioris, aut exclusi in linea eius reperiantur, quæ velut in progenitura, regularitèr cæteris alijs præfertur. Vt in l.2.tit.15.p.2.& in l.40.Taur. vt sup.notavi num.2. Voluntas testatoris primum locum obtinet, & observari debet, cum ipse bonorum suorum successioni legem, quam voluerit imponere potuit.* Et Peralta in rubr.de hæred.instit. n.130. ibi: *Sic itaque prædicta lex Partitæ, & Tauri, solum modo procedunt, & locum habent, non constito de voluntate eius, qui maioratus instituit.* Mieres de maior.2.part.cap.8.n.1.vers.*Nisi aliud.* Molin.dict.cap.6.n.43. Larrea dict.decis.33. à n.69. Robles de repræs.lib.3.cap.7.n.16.

(K)

D.Paul.ad Roman.Epist.cap.10. Casiodor.6.var.cap.2.Larrea dict. alleg.96. à n.17. Castill.2.cap.4. à n.56.Mantic.de coniect.lib.3.cap. 4.per totum. Mascard.de probat. tom.3.concl.1472. Covarr.1.var. cap.20. à num.7.

(L)

Honded. conf.64. lib.2. cap.2. num.19.& 20. ibi:*Clausulam finalem etiam, quæ regulariter ad omnia referuntur; tamen omnia determinare, quando si non fieret, sequeretur absurdum, aut restrictio dispositionis favorabilis.* Vela diss. 42. n.71. ibi: *Quæ velut posterior prioribus derogavit.* Castill.4.cap. 50.num.40.& 50.Molin.3.cap.5. n.47. Capic.Latr. decis.108. Valenç.cons.85.num.15. cons.109. à n.8. Mieres 1.part.quæst.48.n.11. Burg.de Paz cons.29.in proœm. n.26. Roxas de incompat. 3.part. cap.4. à n.42. Pegas pluribus 2. tom. cap.15. à n 74. & cap.17. à num.90.

(M)

Ex dict.supr. num.32. lit.G. & H.

(N)

Vt probavimus supr.num.32. lit.Y. cum seqq.

clausulas 9. y 10. que son sus propias palabras, que manifiestan su mente, è intencion: *Quia ex abundantia cordis, os loquitur; & voluntatis speculum verba sunt;* (K) porque en ella, como posterior, y conclusion del llamamiento de las hijas de Martin Alfonso, y su descendencia, declara la duda de este pleyto, en que resulta el orden de suceder de las clausulas 9. y 10. (L) pues se seguiria absurdo (segun la serie, y orden que ha tenido en estos llamamientos nuestro Fundador) seguir las congeturas de los Abogados contrarios, (M) y contra la expressa voluntad del Fundador, dàr linea de la agnacion artificiosa imperfecta, derivada del hijo de la hija de Martin Alfonso, (N) como de la clausula 11. y siguiente numero constarà.

35 Dize nuestro Fundador en la claus. 11. *que si fallecieren todos estos fijos, è fijas* (de Martin Alfonso:) donde haze relacion de los llamamientos, que avia hecho de los varones agnatos, hijos, y descendientes de Martin Alfonso, en la agnacion natural regular, que expusimos en el Discurso 1. en esta palabra *hijos,* (se entiende de Martin Alfonso, como lo expressa la clausula) *è fijas,* en que recopilò el llamamiento 9. y 10. en que llama à la hija mayor, y despues à la segunda, y tercera, por el grado, y orden de edad, à la sucesion deste Mayorazgo, por llamamiento especifico, y personal, como se ha dicho arri-

arriba num.31. en cuya oracion, se han de notar dos palabras. La vna es, *è falleciendo*, en que debaxo de la condicion, *si murieren los hijos, è hijas de Martin Alfonso, y sus descendientes*, llama à la segunda linea *de Garci Fernandez*, para significar, que no aya de passar el Mayorazgo à otra linea, aviendo algun descendiente de la linea primogenita; (*O*) à cuya condicion añade la palabra *todos*, para significar, que si no es faltando todos los hijos, y descendientes del dicho hijo primogenito, llamado, antes puestos en condicion, no avia de suceder el dicho Garci Fernandez, segundo llamado; en cuya palabra se incluyen varones, y hembras, en sentir de nuestros Reinicolas. (*P*) Lo segundo, en estas palabras, *è falleciendo todos, &c.* es sentado, hablando de futuro, y con gerundio, se induce condicion; (*Q*) pero equivalente en los Mayorazgos de España, al caso que murieren, ò no huviere los hijos que se han referido de Martin Alfonso: (*R*) en este caso, se admite la linea del siguiente en grado, llamado por el Fundador. (*S*)

36 Prosigue la clausula, *nietos, è nietas* (de Martin Alfonso:) en que el Fundador incluye el llamamiento del hijo de la hija de Martin Alfonso, hecho en la claus. 9. y repetido en el varon de las otras hijas del dicho Martin Alfonso, en la claus. 10. siendo el sentido, que no faltando, ò muriendo todos los hijos, y hijas de Martin

(O)
Pegas terminanter dict. tom. 2. cap. 9. num. 51. vers. *Eo amplius*, ex Casan. cons. 4. n. 19. Molin. 1. cap. 6. n. 16. vbi Add. Mantic. de coniectur. lib. 11. tit. 6. n. 6. vers. fin.

(P)
Pegas dict. tom. 2. cap. 20. n. 463. ibi: *Quando scilicèt vocatio facta est per verba vniuersalia, quæ tum temporis est apta comprehendere omnes, & quoscumque, qui ex illo sanguine, & descendentia veniant*; (& infrà) *maximè, quia maioratus non potest transire de vna linea in aliam, nisi extincta illa, in qua est, quæ dicitur effectiua.* Larrea decis. 32. à num. 1. Molin. 3. cap. 4. n. 13. Castill. 5. controu. cap. 93. num. 8. vers. *Septima conclusio.* Cabed. 1. p. decis. 208. n. 8. Roxas de incomp. 1. part. cap. 6. num. 212. & pluribus alijs, prosequitur ipse Pegas num. 464. y 465.

(Q)
Pegas tom. 1. cap. 5. à num. 571. & dict. tom. 2. cap. 12. n. 56. circa med. ibi: *Verba mystica, NAON HAVENDO, quæ cum gerundia sint, & ad futurum referantur important conditionem.* Velasco cons. 149. num. 2. Reinos. cum Add. 44. observ. n. 27. Vela dissert. 7. n. 7. & dissert. 33. n. 61. Pancir. 3. var. cap. 19. & elegantèr Robert. rer. iudic. 3. cap. 18. Luca de lin. leg. resp. 2. à n. 28. Roxas de incomp. 5. part. cap. 2. à num. 28. & 51. vbi Aguila.

(R)
Pegas pluribus dict. tom. 1. cap. 5. n. 571. cum seqq. Molin. d. cap. 6. n. 16. ad 28. vbi Add. Altamir. in observ. à n. 14. ad Robit. cons. 34. n. 2. Rosa consult. 40. per totam, & 42. Reinos. obseru. 64. n. 33. Greg. Lopez in leg. 2. tit. 25. part. 2. Mieres 2. p. quæst. 12. vers. *Fortius*, & vers. *Ego*, Roxas de incomp. 5. p. cap. 2. num. 26. 27. & 51. Gutierr. pract. quæst. 67. n. 20. Amat. resol. var. 1. à n. 1. Castill. 4. cap. 9. num. 36. & 5. cap. 89. à num. 27. Gamma decis. 224. à num. 4.

(S)
Larrea decis. 32. num. 9. 37. & 54. Castill. 5. controu. cap. 82. à n. 48. Garcia de benef. 7. part. cap. 15. à n. 49. Guzman verit. 5. n. 44. Pegas pluribus 2. tom. cap. 10. num. 103.

tin Alfonſo, no entra à ſuceder la linea de Garci Fernandez: que eſtando en el llamamiento vltimo, ſon de regla, y forman linea favorable à la ſucesſion regular (*T*) en toda la deſcendencia de la hija de Martin Alfonſo; porque la palabra *nietos, è nietas*, en plural, ſe eſtiende à todos los nietos, nietas, viznietos, y terceros nietos, y deſcendientes: (*V*) lo miſmo manifeſtò nueſtro Fundador en la palabra, *è ſus deſcendientes*, que ſiendo en plural, y en la vltima clauſula, comprehende todos los nietos, viznietos, varones, y hembras de toda la deſcendencia legitima, y linea del dicho Martin Alfonſo. (*X*)

37 Proſigue dicha clauſula con dos oraciones: La vna, ibi: *De linea derecha del dicho Martin Alfonſo mi fijo*, que ſe expondrà en el Diſcurſo 4. La otra, en las palabras, *lo que Dios no quiera*: en las quales nueſtro Fundador manifeſtò, que ſu voluntad era, primero ſucedieſſen en eſte Mayorazgo todos los deſcendientes de vno, y otro ſexo de la linea de Martin Alfonſo, antes que el varon de la hija del ſiguiente en grado; y con la deprecacion que haze à Dios (*lo que Dios no quiera*) expreſſa la predileccion à la deſcendencia de Martin Alfonſo, y que haſta que eſtè extinguida, no quiere ſuceda otra linea en eſte Mayorazgo; (Z) de ſuerte, que de llamar en eſta clauſula à la hija de la hija de Martin Alfonſo, deſpues del varon, hijo de la hija, llamado en la clau-

(T)

Caſtill. 4. contr. cap. 50. n. 40. & 50. in fin. ibi: *Debent intelligi adiecta ad declarandum, & determinandum ea, quæ nondum fuerant declarata: & multo magis in favorabili, quia in favorabilibus clauſula finalis includit etiam maiora.* Ex Menoch. Caſanat. Honded. & alijs, docent Vela differt. 42. n. 71. Capicio Latr. deciſ. 108. n. 30. ibi: *Clauſula in fine poſita omnia corrigit, coartat, & qualificat.* Valenç. conſ. 85. n. 15. conſ. 109. n. 48.

(V)

Pegas dict. tom. 2. cap. 10. n. 784. cap. 12. n. 13. & 73. cap. 13. num. 4. cap. 14. à n. 56. cap. 11. n. 21. & 22. Caſtill. 6. contr. cap. 129. n. 3. & 5. cap. 92. n. 16. Lara de vita homin. cap. 17. n. 13. & cap. 30. n. 84. Molin. Mantic. Caſanat. Vela, Surdo, & Fuſario, relatis à Pegas cap. 17. num. 115. & 116.

(X)

Pegas dict. tom. 1. cap. 6. à n. 70. ad 74. ſed n. 72. ibi: *Si vocati ſunt in plurali, cenſentur vocati ordine* [illegible]*ceſſiuo.* Molin. 1. cap. 6. à n. 5. ad 15. vbi Add. Vela differt. 49. n. 80. Valenç conſ. 97. n. 138. Caſtill. 2. cap. 4. num. 101. & 5. cap. 92. à n. 36. vbi plures alios congerunt.

(Z)

Terminanter Pegas dict. tom. 2. cap. 20. n. 49. in fin. ibi: *Quia intentio diſponentis colligitur, quòd non vocat tranſverſales, niſi caſu extinctionis deſcendentiæ, & deſcendentium eorum,* (& infrà) *confirmatur ex verbis, O que Deos naõ permita, quo magis de ſua nota deſcendentia, dicta intelliguntur.* Leg. 10. tit. 4. part. 6. in fin. vbi Gregor. Lopez, Molin. dict. cap. 6. à n. 16. Caſtill. 5. controu. cap. 92. n. 54. verſ. *Non etiam obſtat*, vbi plures, Torre de maior. tom. 3. deciſ. 55. n. 3. & ex dict. num. 34. lit. O, R, & S.

clausula 9. y 10. manifiesta su expressa voluntad, de que aquel llamamiẽto fue personal solo, en aquel grado, y persona; [*A*] y despues sigue la orden de Mayorazgo regular, con el llamamiento de la *Nieta* de hija de Martin Alfonso, y el colectivo de *sus descendientes*, hasta su total extincion, que repugna al concepto de agnacion artificiosa. [*B*] Esta inteligencia, por las palabras del Fundador, de no ser el llamamiento 9. y 10. de regla en el concepto de quasi agnacion imperfecta, se convence desta consideracion, *ex expressa mente testatoris*, que si el Fundador en el llamamiento del hijo varon de la hija de Martin Alfonso, huviera contemplado dicha agnacion, fuera absurdo en la claus. 11. llamar à las hijas, y descendientes de dicha hija de Martin Alfonso, siendo llamamiento de Mayorazgo regular, opuesto al concepto de quasi dicha agnacion. [*C*] Luego, *ne sequatur absurdum*, hemos de entender la clausula 9. y 10. con la doctrina de nuestros Reinicolas, fueron de llamamiento discretivo; [*D*] porque si huviera apetecido el Fundador dicha agnacion, lo huviera expressado; [*E*] y porque en defecto del varon de las hijas del dicho Martin Alfonso, huviera passado à buscar el varon de qualidad à la linea de Garci Fernandez [Casa 7.]: y en defecto del de este, al de la hija de Alfonso Fernandez, [Casa 8.] como executò, contemplando su agnacion

H na-

(A)
Ex dictis suprà lit. X. vsque ad lit. D.

(B)
Ex dictis supr. num. 54. lit. P.

(C)
Pegas dict. tom. 2. cap. 17. n. 95. relatus sup. n. 26. lit. G, & DD. ibi congesti nempè, Larrea, Lara, Rosa, Valenç. Mantic. Gratus, Castill. Roxas, Vela, Molin. & Add. hic repetendi.

(D)
Castill. 5. contr. cap. 166. ex n. 6. ad 32. sed expressius num. 9. ibi: *Ne absurdum sequatur verba impropriantur, & aliquando supplentur, & multò magis propriè intelliguntur, prout magis expedit.* Idem lib. 4. cap. 2. ex n. 20. Pegas dict. tom. 1. cap. 6. n. 28. vers. *Verba obscura*, ibi: *Verba testatoris interpretanda, ne sibi invicem contradicere videantur, sed vtraque absque contradictione debet substineri.* Valenç. cons. 113. n. 85. Castill. 4. cap. 2. à n. 20. & cap. 47. per tot. Molin. 2. cap. 5. n. 3. Mieres 1. p. quæst. 48. n. 11. & 2. p. cap. 6. à n. 62. Gamma decis. 206. n. 12. Burg. de Paz cons. 29. n. 26. Cevall. comm. contr. com. 4. quæst. 905. ex n. 21. Roxas, & eius Additionator. plurib. 1. part. cap. 10. n. 12. & 32. & 4. p. cap. 5. à n. 5.

(E)
Lara dict. cap. 30. n. 118. & 119. in fin. ibi: *Licèt vocauerit semper descendentes masculos ad successionem, non ob id censendum repetitam rationem agnationis in descendentibus à secunda, vel tertia fœmina, in quorum filijs derivata est successio, cum iam fuerit extincta, agnatio desiderata, & cognita, NISI INSTITVTOR EVM CASVM PRÆVENERIT, ET EXPRESSERIT.* Ita docent Castill. 5. cap. 131. n. 21. Valenç. dict. cons. 97. num. 118. Molin. 3. cap. 5. num. 48. & probatur ex litera sequenti.

natural, perdida, en la clauſ. 7. donde para repararla, llama à los varones, deſcēdientes de Maria Alfonſo, (Caſa 11.) y huviera executado lo miſmo en la clauſ. 11. y aviendo omitidolo, es claro, quiſo ſolo, lo que expreſsò, (*F*) que fue, que antes ſe extinguieſſe toda la deſcendencia de Martin Alfonſo, como queda probado deſde el num. 33. Luego es claro, contemplò ſolo la ſuceſsion de Mayorazgo regular, quando en defecto de dicho varon, no paſsò à buſcar la qualidad à otra linea, ſegun las reglas de la ſuceſsion. (*G*)

38 Todo lo dicho conſta por expreſſa voluntad de nueſtro Fundador, y es regla en los Mayorazgos de Eſpaña, [aunque faltàra la clauſ. 11.] ſiempre que el Fundador, en vno, ò mas grados, llamò al varon agnato, con llamamiento eſpecial diſcretivo, ſin excluſion de hembra *in conſulendo, & indicando*, no ſe dà eſtenſion à otras perſonas, ni à otros grados contra la hembra; [*H*] con mayor razon en la fundacion del Mayorazgo de Guadalcazar, donde no ay perpetua, ni temporal, expreſſa excluſion de hembra: [*Y*] pues ſiendo odioſa la excluſion de la hembra, ſolo ſe obſerva la voluntad de los Fundadores, en los grados, y perſonas expreſſados;

(F)

Caſtill. 4. contr. cap. 14. n. 3. ibi: *Teſtator quod non loquitur, vel quod non dicit, velle non præſumitur, cum facili illi fuerit exprimere, aut diſponere, NEQVE DISPOSVIT, EO IPSO VIDETVR CONSVLTO OMISISSE.* Molin. dict. lib. 1. cap. 4. n. 6. Alvarad. de coniect. 3. cap. 2. n. 1. Gutierrez conſ. 13. n. 17. Roxas dict. cap. 2. n. 8. Lara dict. cap. 30. n. 84. Caſanat. dict. conſ. 38. num. 39.

Molin. dict. lib. 3. cap. 5 num. 60. ibi: *Subſtitutio facta certæ perſonæ, non intelligitur in eius deſcendentibus, quia IN CASIBVS OMISSIS, non fit repetitio, non ſuppletur qualitas maſculinitatis ratione redit.* Vela diſſert. 49. n. 6. ibi: *Quia non adiecit maſculum ex maſculo, aut per lineam maſculinam deſcendens, PROVT FACILE POTVIT.* Roxas, Gutierr. Alvarad. Lara, & Larrea vbi ſup.

(G)

Avend. in ll. Tauri, gloſſ. 9. n. 21. Pegas dict. cap. 14. num. 6. n. 119. 144. & cap. 17. n. 72. Molin. dict. cap. 5. n. 37. 73. 74. vbi Add. Valenç. conſ. 97. n. 25. Lara de vit. homin. cap. 30. n. 85. Larrea dict. deciſ. 54. à nu. 2. Caſtill. dict. cap. 92. n. 5. Idem 2. contr. cap. 4. nu. 145. 147. Peregr. fideicom. art. 25. n. 37. Caſanate vbi ſuprà.

(H)

Molin. de primog. 1. cap. 5. num. 33. vbi Add. Valenç. conſ. 97. nu. 108. conſ. 109. n. 47 & conſ. 62. n. 119. & 157. Covarr. 3. var. cap. 5. n. 5. in fin. Parlad. 1. poſt librūm q. dicto 6. Mariñis reſol. 2. cap. 126. n. 17. Cutell. 2. deciſ. 40. à n. 88. Caſanat. conſ. 47. n. 4. Garcia de nobilit. in diu. oper. n. 18. Caſtill. cap. 56. n. 100. Roxas de incomp. 3. p. cap. 4. n. 13. vbi Aguila cap. 4. n. 8. Vela diſſert. 49. n. 62. Mier. 2. cap. 6. n. 106. Valaſc. Burg. de Paz, & alij infrà referendi.

(Y)

Pegas dict. cap. 8. n. 21. ibi: *Nam excluſio à ſucceſsione, niſi expreſſa ſit à teſtatore, certa perſona, vel gradus, vel linea, non procedit cum cenſeatur odioſa.* Ex leg. 19. ff. de liber. & poſth. cap. 14. n. 85. ibi: *Vbi ſolam vocationem ſimplicem maſculorum, & per eos excluſionem fœminarum, ESSE MAIORATVM REGVLAREM, & non excludit fœminam, niſi à viro eiuſdem lineæ.* Tenent Roſa conſult. 69. num. 22. & 71. Molin. 3. cap. 5. num. 29. & 50. vbi Add. Caſtill. 2. cap. 4. à num. 78. & 5. cap. 89. num. 53. & cap. 92. & cap. 166. ex num. 6. Vela diſſert. 49. num. 60. & 62. Roxas de incompat. 4. part. cap. 2. num. 8. & 9. Lara dict. cap. 30. num. 84. 94. 95. 96. Valenç. conſ. 97. num. 25.

dos; [J] y no aviendola en nuestra fundaciō, [K] antes sì llamamientos de ellas, con mayor razon se debe en èl observar dicha practica, comun de los Doctores. [L] Y porque siendo los Mayorazgos de España, por su origen, y naturaleza, regulares, se restringen los llamamientos de qualidad irregular à los grados, y casos expressados por el Fundador. [M]

39 Lo segundo se debe considerar, fuera absurdo en nuestro Fundador, si estos llamamientos fueran de agnacion artificiosa imperfecta, (como quieren los contrarios, y en defecto de los varones de la hija de Martin Alfonso, llamasse à los de Garci Fernandez, y despues à los de Alonso Fernandez) el llamar despues de estos varones de hembra en la claus. 14. à las hijas de Maria Alfonso, que siendo hembras de hembra, era contrario al orden de suceder, dispuesto por el Fundador, en la primera orden de llamamientos, que sentamos en el Discurso 1. y 2. por las clausulas 1. hasta la 7. y en esta segunda orden de llamamientos desde la claus. 9. hasta la 14. (N) Luego porque no se dè esta inconsequencia al Fundador, hemos de confessar, que en la claus. 9. y 10. el llamamiento fue personal, y discretivo, como èl lo de-

(J)

Docent Pegas d.cap.17. n.116. ex Castil. Molin. Vela, Lara, Larrea, Casanat. Fusar. & Mieres, & pluribus alijs, Roxas de incompat. dict. part. 1. cap. 6. n. 341. vbi eius Addition. Aguila, Luca de lin. leg. art. 2. n. 56. vers. *Et Maioratus*, & DD. citandi infr. num. 41. litera Z.

(K)

Doctores citati suprà lit. N. & lit. Y.

(L)

Castill. 6. contr. cap. 138. n. 18. ibi: Vers. *Denique, ibi: Sic etiam, quando Maioratus institutor, fœminas in defectum masculorum vocauerit, quòd FÆMINÆ PROPTER MASCVLOS REMOTIORES, NON CENSEANTVR EXCLVSÆ.* Valenç. d. consf. 97. num. 58. ibi: *Agnatio autem cessat, quando in casu aliquo reperiuntur, VOCATÆ FÆMINÆ, ET INSTITVTOR NON DIXIT, SE VELLE CONSERVARE AGNATIONEM.* Pegas d. cap. 17. n. 73. Molin. 3. cap. 5. n. 10. 19. & 20. vers. *His autem*, & vers. *Secundo modo.* Add. & Maldon. n. 24. n. 37. & 17. ex Castill. decis. Rot. 147. à n. 5. Lara de vit. hom. dict. cap. 30. ex n. 82. Larrea decis. 53. n. 26. Vela dissert. 49. ex n. 69. Mieres 2. de Maior. cap. 6. Barb. appell. 99. n. 5. & 11. qui omnes recentiores, & antiquores pro hoc principio referunt.

(M)

Pegas dict. tom. 1. cap. 2. n. 27. ibi: *Quia per hanc resolutionem conservatur regularitas successionis, ad cuius conservationē, SEMPER INTERPRETATIO DEBET AMPLECTI.* Idem, tom. 2. cap. 17. n. 116. ex Castill. Molin. Larrea, Vela, Casanat. & alijs, Mieres de Maior. 2. part. q. 6. n. 106. ex Covarrub. Valer. de trans. 4. sect. 2. n. 1. Ciriac. 2. controu. 206. Salgad. labyr. 1. p. cap. 14. n. 55. Olea decis. iur. tit. 3. quæst. 4. nu. 24. ex l 2. tit. 15. part. 2. leg. 27. 40. & 45. Tauri.

(N)

Pegas dict. cap. 17. n. 69. ibi: *Prima enim vocatio, dat regulam ad sequentes.* Ex leg. 1. Cod. de impub. & al. substit. Idem dict. tom. 1. cap 5. n. 475. ibi: *Omnes substitutiones tamquam dependentes à prima, ab eodem regulari debent, cum omnium substitutionum contextura, & forma sit vnica.* Cephal. infr. referendus consf. 581. lib. 4. n. 15. Valenç. consf. 23. nu 10. Cresp. observ. 22. n. 42. Castill. in Add. ad cap. 133. n. 4. & lib. 3. controv. cap. 15. n. 30. ex Mantic. Grato, Ramon, Fusario, & alijs, Larrea decis. 34. ex n. 43. & decis. 54. ex n. 11.

declarò por la claufula 11. vltima de efte llamamiento de la fegunda orden, en que llama à las hembras, y defcendientes de la hija de Martin Alfonfo, defpues del varon, hijo de la hija de Martin Alfonfo; en el fentir de todos nueftros Reinicolas, no fe entiende repetido en los defcendientes varones de dichas hijas de Martin Alfonfo, [O] y queda con eftas razones, y doctrinas, defvanecido el alegato de los Abogados contrarios, y en fu fuerça el derecho de la Condefa de Cafapalma, incluìda en el llamamiento regular de la claufula 11. [P] que es principio de la fegunda orden, y linea de llamamientos.

Lo

(O)

Pegas dict. tom. 1. cap. 6. n. 75. ibi: *Quando gradus perfonarum habent vocationẽ SEPARATAM, DISCRETIVAM, ET DIFFERENTEM, tunc vocatio filij, non comprehendit nepotes, nec in iftis, comprehenduntur defcendentes.* L. Quæ conditio, de cond. & demoft leg. Liber. de verb. fignif.

Molin. 1. cap. 5. n. 37. *Namque quamvis inter eos, QVI SPECIFICE VOCATI SVNT, cenfeatur habita ratio agnationis hæc tamen confiderando agnationis perfonas nominatas, nõ egreditur,* (vbi Add. aiunt) *& ideò fideicommiffum, feu primogenium præfcriptos chancellos, non egreditur.* Ex Alberic. M. Socin. Socin. Iun. Parif. Gratian. Riminald. Surd. Menoch. Mand. Mantic. Rub. Alex. Decian. Ceph. Bardel. Prætis, Peregr. Fufar. Fran. Molin. decif. Rot. per Ludov. Rot. per Carrill. Gozald.

Caftill. contr. 5. cap. 92. n. 6. ibi: *Ex his communis deducitur refolutio, ex vocatione fœminarum in aliqua parte difpofitionis, dici non poffe, quod difpofitio illa in nulla parte, vel in nullo gradu dicatur agnationis veræ, namque QVOAD GRADVS, ET PERSONAS SPECIFICATAS, agnationis ratio manebit, terminate tamen, & limitate quoad ipfas perfonas, & gradus, ita vt vltra non extendatur.* Ex Mier. Greg. López, Giurb. Cafanat. Peregr. Surdo, Reinofo, & alijs.

Valenç. conf. 97. n. 57. & 58. ibi: *Benè compatitur, quod refpectu QVORVNDAM PERSONARVM habeatur ratio agnationis, & non refpectu aliarum; agnatio autem, ceffat, quando in cafu aliquo reperiuntur vocatæ fœminæ, ET INSTITVTORES NON DIXERVNT SE VELLE CONSERVARE AGNATIONEM.* Ex ifdem antiquoribus citatis.

Lara d. cap. 30. n. 84. & 85. eleganter ait: *Si inftitutor maioratus vltra filios, VOCAVERIT MASCVLOS IN ALIJS PERSONIS, ET GRADIBVS EXPRESSIS, LICET IN EOS CENSEATVR agnationis ratio confiderata, non tamen extenditur vltra perfonas, & gradus expreffos, nec erit abfurdum, quod in aliquibus gradibus, & perfonis, fit maioratus agnationis, & in alijs regularis.* Ex leg. Quæ conditio, de condit. & demoftr. ex Molin. Azev. Cald. Caftill. Oldrad. Valenç. Cafanat. Peregr. & alijs.

Larrea decif. 53. n. 26. *Vlterius ea difficultas, quam ex fœminarum fubftitutione in defectum mafculorum fup. num. 6. obiecta; agnationem non excludit, quia abfoluta non inducitur, fed folum confideratur limitata ad certos gradus, in quibus funt vocati fpecialitèr mafculi, & fœminæ non admiffæ.* Idem pasim decif. 54. ex n. 17. ex Anchar. Angul. Florian. Corn. Latr. Gabriel. Grat. Ruin. Oldrad. Rofa, Menoch. Farin. Barbac. & alijs.

Vela differt. 49. ex n. 69. in 71. ait: *Succedere debet fœmina, quæ vltimo poffeffori proximiori reperiatur, NE HIC ILLVD ABSVRDVM EVENIAT, vt cum aliàs fuccedendi fit capax, folaque ex linea proximior fuperfit, ratione infirmioris fexus excludatur à mafculo cognato, fivè agnato remotiore eiufdem, vel alterius lineæ; tunc etiam contra verifimilem mentis difponentem, qui ceffante iam agnationis qualitate, ab ipfo defiderata cenfendum eft; profpicereque magis voluiffe fœminas.* Ubi innumeros præter citati DD. tunc externi congerit pro hac refolutione.

(P)

Elegantèr Mantic. lib. 8. coniect. tit. 12. num. 8. *Impofsibile eft, quòd vbi reperiuntur vocatæ fœminæ, & defcendentes earum conferuetur agnatio.* Et elegantèr Pegas dict. cap. 17. num. 17. ibi: *Ex quibus convincitur non ita fœminas fuiffe exoffas, vt eas excluderet, NISI*

NISI TANTVM CASV ILLO EXPRESSO. Idem cap.14. expresſius num.85. *Vbi ſolam ſimplicem vocationem maſculorum, & per eos excluſionem fœminarum aſſerit eſſe maioratum regularem, & non excludit fœminam, NISI A VIRO EIVSDEM LINEÆ.* Docent Molin.3. cap.5. n.50. verſ.*Ex quo licèt*, vbi Add.Valenç.conſ.97.n.23. Larrea dict.deciſ.56.à n.6. Lara dict.cap.30.n.96.& 119. Vela diſſert.49.n.69. Roſa conſult.69. n.71. Molineus de R. n.3.quæſt.24.n.200. Barboſ. 1.vot.7.n.13.& voto 70.n.22. Caſtill. 5.contr.cap.92. à n.1.& cap.129. n.47. in fin. Noguerol.alleg.23.num.186. ex Menoch. Grat. Mieres, Maſcard. Cyriaco,& alijs.

40 Lo tercero, porque ſiendo regla en los Mayorazgos, que el llamamiento eſpecial, que ſe pone condicional en las clauſulas de la inſtitucion de Mayorazgo, ſi no mira à la perpetuidad, faltando la perſona que contemplò el Fundador, por defecto de la condicion, caduca el llamamiento; (*Q*) y faltando el varon, conſiſte la condicion de que ſucedan los llamados en ſu defecto; (*R*) y no ſe puede traer à exemplo para otros grados, el llamamiento que pereciò, ò faltò, y no exiſtiò; (*S*) y mas ſiendo llamamiento diſcretivo, como queda probado. (*T*) En la clauſula 9. in fine, llama al varon contemplado con la palabra, *ſi lo huviere*, que induce condicion; (*V*) y faltando eſte varon, caduca el llamamiento, ſegun los prin-

(Q)

Pegas de maior.1.cap.5.à n.471. ad 475. 476. & 2.tom. cap.10. à n.855.Caſtill.5.cap.89.n.53. Menoch. conſ.85. n.34. Mieres 2.p. quæſt.11.Covar.in cap.Rainaldus, de teſtam.n.3. Molin.1.cap.1. nu. 17.& cap.5.n.27.& cap.6.n.15.& 27.vbi Add. Caſanat.conſ.15. à n. 32. Peregrin. cum alijs Antiquior. ab eiſdem relatis, Torr.de maior. 2.q.31. à n.1. Emin.Luc.lib.10.de fideicom.diſc.53. diſcurſ.107.n.6. Caſanat.conſ.3.n.3. Amat. reſ.40. à n.6. Cyriaco controu.269.n.10. Oldrad.conſ.177.Altogr.conſ.46. à n.2.& 16.& deciſ.323. n.7. p.1. Recent.deciſ.154. à n 1. Tonduto reſol.161. à num.1. part.1.

(R)

Terminanter ad propoſitum noſtræ fundationis, Torr.de maior.2.tom. q.31. n.14. ibi: *Subſtitutio facta in caſu deficientiæ, vel mortis alicuius, verificatur etiam in non natis* (ex Fuſar. Burat. Surdo, Cyriaco, & alijs) *quæ regula militat in noſtro caſu, quod ſivè deficiat ſubſtitutio per prædeceſſum primi ſubſtituti, vel per non nativitatem, ſemper ſecundo loco vocatus admittitur in defectum gradus caducati, vt in noſtris præciſis terminis per expreſſam mentem teſtatoris*, cuius verba refert num.1. tenet ex Peregrin.de fideicom. art.15.ex n.26.Cyriac.Tondut.Amat.ſuprà citati. Altograd.2. controu. 55. num.14. cum alijs citatis ſupr. in lit.Q.

(S)

Pegas elegantèr ad rem, 5. cap.5.n.476. ibi: *Et hoc eſt, quòd communitèr dicitur caducato primo gradu ſubſtitutionis, cenſeri etiam caducatus, omnes gradus ab eo dependentes.* Et redit rationem num.ſequenti 477. *Enim verò ex conditionis defectu prima ſubſtitutio habetur pro non facta, & pro non ſcripta.* Leg.vnic.Cod.de caduc.tollend. *Vndè impoſsibile eſt, ſubſtitutione prima, quæ habetur pro non ſcripta, & pro non facta, ſequentes vim, & conſiſtentiam habere: IMO SVBLATO PRINCIPIO CVM AB EIS EXORDIO POSTERIORES EVENTVS FORMETVR, OMNES SVBSTITVTIONES SEQVENTES CORRVERE.* Ex Cephal.Caſanat.& alijs, docet, noviſsimè pluribus DD. Torre 2.tom. de maior.quæſt.31.ex num.2.

(T)

In hoc 2.diſcurſ. ex n.20. ad 31. præcipuè lit.R,S, ad lit.A, n.31. & in terminis Pegas infrà referendus,& Caſanat. lit.X.

(V)

Molin.1.cap.6.num.27.vbi Add.& Pardo, ex Mieres, Menoch.Caſan.Fuſario, Barboſ.

Gomez, Covarrub. & alijs, Castill.4.cap.9.à n.9.& 5. cap.89. à n.53. Roxas de incomp. 5.part.cap.2. à n.26. Pegas dict.cap.5.ex n. 571.& cap.10. n.854. Luca de lin.leg.resp.2. à n.28.& in Append. art.19.n.43. Vela dissert.7. n.3.& dissert.33. n.61. Æneas Robert. rer.iudic.3. cap.18. Pancir.3. cap.10.

principios sentados, y toca la sucession, en defecto de dicho varon, à las nietas, y descendientes de Martin Alfonso, por expressa voluntad del Fundador en la clausula 11. en que està incluìda la Condesa, por nieta, y descendiente de Martin Alfonso: *(X)* y es error de los Abogados contrarios, querer incluir en la sucession à Don Lorenço, (Casa 63.) y à Don Antonio, (Casa 66.) varones de hembra de linea remotissima, y pospuesta de Martin Alfonso, por el llamamiento discretivo, que avia caducado. *(Y)*

41 En este Discurso dexamos con evidencia probado, que nuestro Fundador en la clausula 9. y 10. contempla por llamamiento especifico, demostrativo, y discretivo, suceda en este Mayorazgo el nieto varon, hijo de la hija de Martin Alfonso, *si lo tuviere*: y no aviendo tenido Martin Alfonso, ni la hija, ni el nieto; no aviendo existido este varon, el llamamiento *habetur pro non scripto*, y caduca en la sucession; porque como con Torre notamos, si no existiò, ni tuvo principio, *si non fuit in rerum natura*, no deben los Abogados contrarios repetirle en todas las descendientes agnatas, y sus hijos varones de Martin Alfonso: *Quia nullius entis, nulli sunt effectus*. Si el Fundador quiso, que el varon de la hija de Martin Alfonso, solo tuviesse prelacion en

(X)

Vt dictum est lit.R, & sentit Casanat.dict.cons.15.à n.32.Peg.dict. cap.5. n.587. Molin.dict. cap.5. n. 27.& cap.6. n.15. vers. *AVTEM*, Castill.in d.cap.89.n.53.ex Menochio, vers. *SI VERO TESTATOR*.

(Y)

Pegas tom.2.n.379. vers. *Maximè*, ibi: *Etiam dato, quod vocarentur masculi, numquam fœminas in dubio censendas esse exclusas propter masculos remotiores.* Ex Molin.3.cap.5.n.73.& 74. & Castill.2.cap.4.n.145.& 147. *Quia in Lusitania, & Hispania, raro reperiuntur maioratus agnationis.* (& infr. concludit) *QVARE IN CIVILE EST in præsenti ad agnationem recurrere cum maioratus agnationis non sit, nec etiam masculinitatis.* Idem probatur ex Lara cap.30.n.96. vers. *Aut vocauit aliquos.*

Eleganter Bald. cons.200. n. 2. vol. 5. ibi: *Consolidatum feudum per masculum, in filiam suam non respicit retrogradum IAM DESTITVTVM, ET CADVCVM, nam quod semel est anihilatum, numquam resurgit.*

Torre de maiorat. tom. 2. dict. quæst.31. n.6. *Absurdum esse* (ait) *contra iuris regulas caducato primo substituto, quod substitutiones ex illo dependentes, non corruant.* Ex leg.Celsus,19. §.Quod alicuius, de leg.2. leg.Si plures, de leg.3. Ruin. cons.99.n.16.lib.2. Alciat.cons.44. lib. 9. aliàs cons. 492. *Nam cum substitutus non fuerit in rerum natura, substitutio habetur pro non scripta, & primo gradu stincto cæteri corruunt.* Ex Menoch. cons. 326.n.35. Fusar. de subst. quæst. 463.n.56. Marta de suc.leg.part.3. quæst.1. art.2. n.65. tenent ex nostris, Roxas de incomp.3.part.cap. 4. à n. 50. Burg. de Paz cons. 69. n.30. Molina, Lara, & Castillo, vbi supr. Angel.de maiorat. in leg. 11. glos.9. n.5. Palac.Rub. in cap. Per vestras, in rub cap.60. n.32. Greg. Lopez in leg.3.tit.13.part.6. verb. *Mugeres*, vers. *An autem fœmina.*

en aquel grado à la hembra; como contra tan claras doctrinas, y reglas de Derecho, quieren repetir este llamamiēto en Doña Constança, (Casa 47.) y Doña Catalina, (Casa 52.) septima, y octava nieta de Martin Alfonso? Y si al hijo solo desta hija, quiso dàr prelacion, quieren repetir este llamamiento en el nono, y vndezimo nieto de Martin Alfonso, Don Lorenço, (Casa 63.) y Don Antonio (Casa 66.)? no aviendo el Testador contemplado los varones deste grado, y no expressandolo la clausula? Es practica sentada no se entienda repetido; porque no aviendo llamado à los descendientes varones de èl, es claro no quiso en los grados inferiores, dàr la prelacion contra las hembras, que avia dado al nieto de Martin Alfonso, contra la hembra de su mismo grado.

42 En defecto de dicho varon, llama à las nietas, y descendientes de Martin Alfonso, y no haze transito al varon de la hija del segundo, ni tercero llamado; es claro, quiso que aquel llamamiento prelativo se extinguiesse en aquel grado, y que no passasse à los demàs grados de varones de hembra agnata remotissima, aunque sean descendientes de Martin Alfonso; pues antes llamò todos los descendientes *por linea derecha* de Martin Alfonso, assi hembras, como varones, en la clausf. 11. no permitiendo passasse à la linea del segundo llamado Garci Fernandez, hasta que

que totalmente estuviesse extinguida la descendencia del primer llamado; en que es claro, no contemplò en la clausula 9. agnacion fingida imperfecta, ni quiso otra cosa, que hazer vn llamamiento discretivo en favor de los nietos varones de los dichos tres hijos, manifestando la firmeza de su intencion, y voluntad, por geminados llamamientos: (Z) porque en dicha clausula 11. 12. 14. y 15. llama en defecto de dicho varon, à las hembras, descendientes de la linea derecha de Martin Alfonso, en que està llamada la Condesa, con prelacion à los varones remotos de linea nò derecha, ò pospuesta de Martin Alfonso, que se probarà mas, satisfaciendo las objecciones contrarias en los dos Discursos siguientes.

(Z) Tondut. var. 2. part. cap. 125. n.10 in fin ibi: *Multo magis hoc procedit, cum non semel, sed vis, ter, & pluries, verba restrictiva reperiuntur repetita, prout in casu nostro.* Ex leg. Balist. ff. ad Trebel. & ex Clem. 1. de reb. Eccl. vndè Menoch. cons. 215. n. 53. ait: *Geminationem verborum addimere omnem dubitationem.* Tenet Castill. 4. cap. 52. à n. 1. Mier. 1. p. quæst. 22. à n. 82. Cevall. pract. com. qq. quæst. 838. num. 133. Valenç. cons. 129. n. 89. Gozald. cons. 3. n. 9. Menoch. lib. 3. cons. 328. n. 15. cum alijs.

DISCVRSO TERCERO,

De la naturaleza del Mayorazgo de masculinidad sobre la expression de las mismas clausulas 9. 10. y 11. de nuestra fundacion.

43 POr los Alegatos, que dexamos citados de los Abogados contrarios en el num. 29. variando de medio, quieren que en dicho llamamiento, y clausula 9. y 10. contemplasse nuestro Fundador la naturaleza de Mayorazgo de simple masculinidad; por lo qual consideran à la Condesa excluìda: Lo vno, porque se opone à la qualidad de la masculinidad al sexo femenino; y lo segundo, porque consideran es de linea postergada: y aunque por el Discurso antecedente, sus principios, y doctrinas, quedava desvanecido este alegato; en

este

este Discurso tocarèmos ōtros principios, y reglas deste caso, y estado del Mayorazgo de Guadalcazar, que prueban el derecho, y llamamiento preciso de la Condesa,(Casa 67.) con prelacion à DonLorenço,(Casa 63.) y à Don Antonio (Casa 66.)

44 La naturaleza de Mayorazgo de masculinidad, se diferencia de las demàs sucessiones de naturaleza de agnacion, y quasi agnacion, y de la sucession regular; porque teniendo su origen (las mas vezes) de la agnacion rigurosa, toma de ella el rigor de preferir al sexo, aun faltandole la qualidad agnaticia, (*A*) y se concibe por vn perpetuo llamamiento de varon, ò sea descendiente de varon, ò descendiente de hembra, (*B*) con la precisa calidad de substancia en su naturaleza, que siempre, y perpetuamente se excluyen expressamente las hembras (*C*) con todo rigor; y si no se halla esta exclusion perpetua, sino es temporal, no se considera contemplò el Fundador la sucession de masculinidad: (*D*) y si no se

(A)

Molin.3.cap.5.n.62. vers.*Veluti*, Castill.2.quæst.4. n.71. Larrea decis.34. n.43. Pegas dict. cap. 12. à n.1.Roxas de incomp. 1.part. cap. 6.n.324. Parlad.rer.quot. quæst.1. n.11. Mier.de maiorat.part.3.cap. 6. n. 106. Valenç. cons.97. n. 99. Vela differt.49. n.57. cum alijs infrà referendis.

(B)

Molin.dict.cap.5.n.37.vbiAdd. Lara dict. cap.30. n.96. vers. *Aut vocavit filios masculos*.Mieres dict. quæst.6. n.259. Castill. 5.cap. 92. n.15.& 6.controv. cap.129. n.40. & in dict. cap.4. n.143. Larrea decis.34.per totam, Gama decis.294. & 295. Pegas vbi supr. Flor. de Mena in Add. ad Gama, Gratian. 3. tom. cap.491. n.3. Paschal. de vir. pat. pot. part. 4. cap.9. n.41. Casanat.cons.23.n.4.

(C)

Castill.5.cap.129.n.47.in fin.ibi: *Sivè autem vno, sivè altero modo maioratus instituatur, in vno conveniunt AA. omnes, in exclusione scilicèt FÆMINARVM, IPSE NAMQVE SEMPER EXCLVDI DEBENT, alioquin si vocatæ reperiantur, eorum vocatio EFFICIT MAIORATVM REGVLAREM,& ipse formulam masculinitatis exprimit.* Lib.2.controv.cap. 4. n.71. ibi: *Vt puta cum institutor maioratus dixerit, quod ad sui maioratus succesionem,vocat masculos proximiores, & quod nullo pacto vult, quod fœmina succedat, SED QVOD SEMPER PROPTER MASCVLOS REMOTIORIS lineæ, & gradus excludantur.* Ita tenent Molin.Larrea, Parlador. Vela, & Valenç. Mieres,Lara,Gratian. Casanat. Gamma, Roxas, & ibi Aguila supr. relati.

(D)

Pegas dict.cap.8. n.22. *Exclusio non extenditur ad aliam personam, vel gradum, vel lineam prater expressam,quamvis militet eadem ratio.* Ex Valenç.Castillo,Molina,& Roxas, infrà referendis lit. F.

Idem d.tom.2.cap.17.n.115.& 116. ibi: *Quamvis institutor pluribus institutionis locis mentionem faciat virorũ, si tamen in aliqua parte fœminas vocet, non dicitur maioratus agnationis,nec masculinitatis,SED PRÆSVMITVR REGVLARIS.* Ex Molin.Castill.Lara,Casan.& alijs.

Molin.dict.cap.5.n.60. ibi: *Substitutio facta certæ persona, non intelligitur in eius descendentibus,QVIA IN CASIBVS OMISSIS, non fit repetitio,nec supletur qualitas masculinitatis.* Vbi plura Add.& Maldonado, & Castill. hic repetendus, relatus supr.lit.C, & Socin. Iunior, qui quæstionem huius litigij elegantèr resolvit, cons.13.n.26.vol.3. ibi: *Si quæratur cur variè in personis descendentium intelligi debeat dispositio, confirmando masculinitatem in personis nepotum,& non in vlterioribus; respondendum, quod testator, considerando descendentiam suam in longum producendum, noluit semper, & in infinitum masculos admitti exclusis fœminis, SED TAN-*

TVM ILLVD REQVISIVIT IN FILIJS; AVT NEPOTIBVS. Tenent Valenç. consf.97. num.117. Mieres 2.part.quæst.5. n.16. Castill. 3.part.cap.15. à n.61. Robles de repræs. 2. cap.1. à num.58. Solorç.de iur.Indiar. 2.lib.2. cap.10. num.35.

se expressa la exclusion de hembras, y falta, ò està implicita, (como en nuestra fundacion del Mayorazgo de Guadalcazar) falta dicha naturaleza de masculinidad; (*E*) porque en este caso, aunque el Fundador llamasse varon en vno, ò mas grados, no aviẽdo exclusion expressa de hembras à todos los grados de varones, no se considera ser el Mayorazgo de masculinidad; (*F*) y con mayor razon, *semel*, que vna vez llame el Fundador hem-

(E)

Pegas in cap.17.n.67.ibi: *Quando fœmina vocantur post masculos, manent exclusæ, dum masculi existunt, & tunc censetur testatorem respexisse ad masculinitatem INTRA IPSOS GRADVS VOCATOS.* Ex Lara d. cap 30. n.84. vers. *Et si institutor.* Molin.1.cap.5.n.37.vbi Add.Avẽdañ. in leg 40.Tauri, glos.9. n.21. Peregr.Casanat.Valenç.vbi sup.

Molin.dict.lib.3.cap.5.n.71.ibi: *Quoties institutor maioratus genericè fœminas propter masculos à maioratus successione exclusit, nec se illas propter masculos remotiores excludere velle adserit, ea exclusio propter masculos eiusdem lineæ, & gradus, non propter remotiores, intelligenda est; ita vt masculo eiusdem lineæ, & gradus deficiente: fœmina, in eius defectum ab huiusmodi maioratus successione admittenda sit.*

Expressius Add.in dict.n.71.vers. *Et hoc est*, ibi: *Neque ideò, quia vocatur filius masculus, vel nepos masculus, vel pronepos masculus, dicuntur fœminæ exclusæ, eo quod institutor exprimat qualitatem, quæ debent in esse in eis, si essent filij, nepotes, vel pronepotes: vndè vocatio masculorum hoc modo facta, non intelligitur ad exclusionem fœminarum, SED AD PRÆLATIONEM MASCVLORVM in eadem linea, & gradu.*

Avendaño in leg.Tauri 40.gloss.9. n.34. ibi: *Vbicumque filius masculus vocatur, & statuto, pacto, aut conditione, fœmina penitus, & omni casu, & gradu propter masculum remotiorem non excluditur; non omnis masculus eam excludit; sed is tantum, qui eiusdem lineæ, & gradus est.*

Gutierrez cons.13. per totum, sed præcipuè n.24. ibi: *Sed in proposito expressa sunt vocatæ fœminæ in defectu masculorum, NEQVE EST EXPRESSVM, NEQVE TACITE SVB INTELLECTVM, VT MASCVLI REMOTIORES EXCLVDANT FÆMINAS PROPINQVIORES igitur manifestissima est iustitia filiæ, maioris* (nempè fratris) *adversus patruum suum.*

Alvarado de coniect.2. cap.3.§.4. ad verba, Molin.5.in dict.n.71.prosequitur n.31. ad med. *Non autem propter remotiores intelligenda erit*, maximè si agatur *DE EXCLVSIONE FILIARVM A TESTATORE LINEA RECTA DESCENDENTIS; quia tunc odiosa est exclusio.* Ex leg 19.de lib.& posth. Vela dissert.49. n.6. Roxas de incomp.4.cap.2. n.8. Castill.relatus cap.& tom.6.cap.143.§.vnic. per totum, & 5.cap.146.n.44. Burgos de Paz in leg.40.Tauri, à n.121.& cons.29.n.41. Cabed.decis.228.part.1. Gamma decis.355. in resolut. Casanat.cons.53. à num.1. Gaspar Thesaur. quæst.for.quæst.12.n.47. Bald.cons. 272. Surdo cons.319. n.11. cum alijs relatis lit.B, & referendis lit.F.

(F)

Castill. relatus sup. lit.C, & præterea tom.6.controv. cap.138. n.18. vers. *Denique*, ibi: *Sic etiam, quando maioratus institutor, fœminas in defectum masculorum vocaverit, QVOD FÆMINA NON CENSETVR EXCLVSA PROPTER MASCVLOS REMOTIORES.*

Molin.relatus supr.lit.E, & Pegas relatus supr.lit.D, & E; & præterea dict. tom.2. cap. 16.n.6. *Requiritur enim, quod masculus remotus, SIT EXPRESSE VOCATVS, & fœmina propinquior, MANIFESTE EXCLVSA.*

Vela relatus supr.lit.D, & præterea n.57. *Nam secus esset, si respectiva prohibitio fieret propter masculos, non addito remotiores, intelligitur strictè propter masculos eiusdem lineæ, & gradus.*

Roxas de incomp.3.cap.4. n.13. *Hic dicendum est DEFLVERE REGVLAM. QVAM NOSTRI INVIOLABILITER OBSERVANT, quod in primogeniorum successione fœmina non censeatur exclusa, per masculos inferioris lineæ, & gradus, quando non appares de contraria voluntate.*

Mieres de maiorat.3.part. cap.6.num.106. Ibi: *HABENDVM EST PRO REGVLA,*

quid

quòd fœmina proximior excludit masculum remotiorem, vbicumque fœmina non repelitur à successione, quod defendit Episcop. Covarrub. var. 5. cap. 5. ex num. 5. illat. 7. ex leg. 2. tit. 15. part. 2. ex leg. 40. *Taur.* vbi: *SI NON ADEST MASCVLVS IN EODEM GRADV, FÆMINA PRÆFERTVR REMOTIORI.*

Valenç. conf. 97. n. 99. & 100. ibi: *Nam si voluerit excludere NEPTEM, & transitum facere ad collaterales masculos, ID VTIQVE DECLARARET, &c. & solum operatur, quod existente masculo EIVSDEM GRADVS, ET LINEÆ, FÆMINA NON SVCCEDAT.*

Mariñ. 2. resolut. cap. 126. n. 36. ibi: *Ad hoc vt masculus remotior fœminam proximiorem à maioratus successione excludere possit, OPVS ESSE, QVOD VLTRA VOCATIONEM MASCVLINITATIS EXPRIMATVR, QVOD SVCCEDAT MASCVLVS, ETIAM GRADV REMOTIORI, ET FÆMINÆ PRÆFERATVR.*

Card. de Luca de fideicom. discurs. 44. n. 13. discurs. 74. n. 5. ibi: *Ita vt fœmina linea admissa, vincant masculos linea admittenda, NISI EXPRESSA REPVGNET MENS TESTATORIS.*

Novissimè Torre de maiorat. tom. 1. cap. 25. §. 7. num. 90. & tom. 3. decis. 57. n. 73. ibi: *Quando simpliciter dictum fuit fœmina per masculos excluduntur, VEL CVM PRÆLATIONE MASCVLORVM, alijs non adhibitis verbis denotantibus vniversalem fœminarum exclusionem propter masculos remotiores, EO CASV, VERIOR OPINIO EST, QVOD DICTA VERBA NON EXCLVDANT FÆMINAM, NISI PROPTER MASCVLOS EIVSDEM LINEÆ, ET GRADVS.*

Docent prætereà Lara dict. cap. 30. n. 85. Avendaño suprà relati, Greg. Lopez in leg. 3. tit. 8. part. 6. quæst. 9. verb. *Mugeres.* Burg. de Paz dict. conf. 29. n. 41. Palac. Rub. in cap. Per vestras, cap. 60. n. 32. Ramon conf. 100. n. 482. Fontan. decis. 35. n. 13. Salaz. de vs. & hab. cap. 12. n. 61. & 62. Parlad. rer. quot. quæst. 1. à n. 10. Cabreros de metu, 2. cap. 9. à n. 14. Suelves conf. 5. in semic. 2. n. 64. Mollineus de rer. nup. 3. quæst. 24. à n. 103. Rosa consult. 69. à n. 2. Noguer. allegat. 25. n. 94. Leon decis. Val. decis. 24. n. 22. Barbos. vot. 126. num. 227. & 236. Matute disq. 29. & alijs, Aguila ad Roxas vbi suprà, Gam. decis. 354. n. 6. Alvarado vbi supr. lit. E, vbi Casanat. Gaspar Thes. Bald. Surd. Cabed. decis. 208. à n. 1. 6. p. 1. Achil. Prod. conf. 4. n. 352. Fusar. quæst. 312. à n. 15. & quæst. 403. à n. 57. Veroi. conf. 120. num. 74. lib. 2. Cephal. conf. 629. n. 16. lib. 3. Peregr. art. 22. 25. & 30. vbi Censal. art. 25. fol. 101. Tiraq. de primog. quæst. 10. n. 35. Giurb. de succes. feud. §. 1. quæst. 8. à n. 26. Mar. Cutell. decis. 26. num. 43. tom. 2. & plures infrà referendi hoc num. lit. H, & J.

---

hembra; (G) ò si por defecto de todos los varones expressados, recayere en hembra, no recobra la naturaleza, *semel*, perdida de masculinidad, (*H*) por aver entrado en la natural regular, y propia. (*J*)

En

(G)

Pegas de maiorat. tom. 2. cap. 17. n. 13. elegantèr ait: *Ex quibus convincitur non ita fœminas fuisse exossas, vt eas excluderet, nisi tamen casu illo expresso.* Undè elicitur: *Non ita enixe masculinitatem dilexisse, qui fœminam vocavit in defectum filiorum fratris (pone sororis.)* Ut in nostra fundatione, claus. 11. idem cap. 10. n. 374. infrà referendus. Idem citatus suprà lit. D, Burg. de Paz, Greg. Lopez, Roxas, Angul. supr. citati. Castill. 5. cap. 129. n. 47. inf. relat. lit. C, & 2. cap. 4. num. 178. Molin. & Add. Gutierrez relati lit. E, Menoch. conf. 44. n. 10. lib. 1. & de præsumpt. lib. 4. præs. 69. Peregrin. dict. art. 23. Giurb. dict. decis. 32. n. 15. Garcia de nobilit. in divis. n. 33. Fusar. de subst. quæst. 499. n. 22. & DD. citandi litera sequenti.

(H)

Undè ex Ruin. conf. 24. n. 3. Grav. conf. 97. n. 24. Bellon. conf. 73. n. 5. Decian. conf. 127. n. 12. lib. 3. Mazolus conf. 6. n. 6. ait: *Quod sicut agnatio filiorum extinguitur vocando fœminam, ita prima substitutio de masculis, iam expiravit, & devolutum fideicommissum ad fœminas, non potest amplius masculinitatis considerari, à qua semel recessum fuit.* Ex Bald. conf. 200. n. 2. vol. 5. relatus supr. n. 40. lit. Z, hic repetendus.

(J)

Ex leg. Neratius, ff. de vsufruct. acresc. ibi: *Ad eam enim partem redire debet, à qua initio divisus est, & successio suæ formæ reditur.* Leg. Filium, quem pater, ff. de liber. & posth. ibi: *Non translatus, sed reditus videtur.* Undè Vela dissert. 49. num. 71. in fin. ibi:

Cessan.

Cessante iam agnationis qualitate ab ipso desiderata proximiori (cuiuslibet lineæ) *fœminæ, prospicere magis velle censendus est, quia cessante exclusionis causa, exclusio etiam ipsa, cessari debet: sed etiam contra maioratus naturam regularem, quæ masculis eiusdem lineæ deficientibus, fœminas ad successionem admittit, antequam ad alios lineam transitus faciat, RES AVTEM QVÆLIBET AD PRIMORDIALEM SVAM NATVRAM FACILE REVERTITVR.*

Et ex leg. Interdum, §.1.ff.de hæred.instit. ibi: *Voluntatem testatoris, in dispositionem iuris resolvi.* Undè Castill.5. cap.143. §.vnic.num.12. vers. *Quod si*, ibi: *Quod si deficiant* (nempè agnati, & masculi) *an fœmina proximior, an cognatus masculus remotior ad successionem admittendus, cum non reperiatur ab institutore decissus, sed omissus, aut non excogitatus, tunc IVRIS COMMVNIS DISPOSITIONI, ET REGVLIS ORDINARIJS SVCCESSIONIS VIDETVR RELICTVS.* Docent Roxas de incomp. 3.part. cap.4.à n.50.vbi Aguila, Burg.de Paz, Palacios Rubios, Angulo, Greg. Lopez, Baldus, & Vela citati lit.præced.& num.40. lit.Z, Pegas in dict.cap.5.num.587.

45 En nuestra fundacion, y Mayorazgo de Guadalcazar, no solo no se contemplò esta naturaleza, y sucession de simple masculinidad, sino es que todas sus clausulas son contrarias à las calidades que dexamos expressadas, que forman el concepto de masculinidad; y faltando todas, y aun siendo contrarias à la expressa voluntad de nuestro Fundador, consideraron mal los Abogados contrarios, era este Mayorazgo de masculinidad: pues atendiendo lo primero à la claus.9. referida, y explicada à num. 30. por ella consta, que acabadas las dos agnaciones, propia regular, y la artificiosa, en su defecto, llamò por especial llamamiento, [con cierta demostracion] à la hija de Martin Alfonso; y despues de ella, *à su hijo varon, si le tuviere*: y no aviendo Martin Alfonso tenido esta hija, de quien avia de proceder el hijo varon llamado; es claro caducò este llamamiento de la hija, y del nieto, por los principios que sentamos arriba: [*K*] y la clausula 9. y 10. se han de considerar como si no estuvieran escritas.

(K) Discurs.2.n. 30.ex lit.R, & n.40. 45. & 46.

De

46 De este principio se califica el error, que contra la razon natural, contra el Derecho, y contra la expressa voluntad del Fundador, quieren de vn llamamiento, que no existiò, ni tuvo principio, sacar la simple masculinidad, para incluir los varones de hembras de la Casa 63. y 66. y excluir à la Condesa de Casapalma, (Casa 67.) Lo primero, porque si faltò la causa natural, que avia de probar el varon, contemplado por el Fundador, que era la hija de Martin Alfonso; no naciendo, ni pudo morir, para que sucediesse su hijo, ni pudo procrearle, si ella no existiò; con que caducò el fideicomisso en la hija, y el nieto varon, y se tiene por no escrito este llamamiento: (*L*) Luego si falta esta substitucion primera de varon, *per non existentiam*, es consiguiente, que falte el segundo grado (que suponen, y fingen) de substitucion: con aquel de quien tiene origen, y dependencia, que no existiò: (*M*) y en el sentir de todos los Doctores, caducò.

47 Lo segundo, repugna esta masculinidad à la disposicion de Derecho, por ser el llamamiento de dicha clausula 9. y 10. llamamiento discretivo, que es hecho à cierta, y determinada persona, y que consiste de *per se* solo, à fin de dàr à aquel varon en el grado, y linea del nieto de Martin Alfonso, prelacion à las hembras, (como se dixo arriba (*N*), que no se repite de gradu ad gradum (como

(L)
Torre de maiorat. 2. tom. quæst. 31. n. 3. ibi: *Conditio non fuit verificata, nam ex quo nullæ natæ sunt filiæ, decedere non potuerant, quia solus vivens, moritur, & propterea, defecta conditione expiravit, fideicommissum. Alciat. cons. 44. lib. 9. aliàs cons. 492. quid, quid sit: Si substitutio fuisset effecta caduca ob prædecessum personæ SVCVNDO LOCO SVBSTITVTÆ, eo in casu quo substitutus numquam fuerit in rerum natura, substitutio habetur pro non scripta. Et primo gradu stincto, cæteri corruunt.* Menoch. 326. n. 35. Fusar. de substit. quæst. 463. num. 3. Marta de suc. leg. part. 3. quæst. 1. art. 2. n. 62.

(M)
Idem Torre dict. quæst. n. 5. ibi: *Est indubitata conclusio, quod vbi deficit prima substitutio, ob non verificatam conditionem, semper subsequens corruit, & deficit per inde, ac si facta non esset.* Ex Gratian. discept. 747. Amat. resol. 40. n. 16. Casan. cons. 3. n. 3.

Castill. 5. contr. cap. 89. n. 25. ibi: *Procedit etiam, Oldradi sententia, vbicumque secunda substitutio à prima penderet.*

Undè Pegas tom. 1. cap. 5. n. 476. ait: *Et hæc est, quod communitèr dicitur caducato primo gradu substitutionis, censeri etiam caducatos omnes ab eo dependentes.* Prosequitur expressius n. 477. ibi: *Enim verò ex conditionis defectu, prima substitutio, habetur pro non facta, & pro non scripta, leg. Vnic §. Sin autem, de cad. toll. Undè impossibile est substitutione prima, quæ habetur pro non scripta, vt sequentes vim, & consistentiam habeant: imò sublato principio, cum ab eius exordio, posteriores eventus formetur, omnes substitutiones sequentes corruere.* Ex Cephalo, Molina, Casanate, Castillo, & alijs.

(N)
Exposuimus suprà Discurs. 2. num. 41. ex lit. Z.

mo probamos arriba; (O) maximè, quando la masculinidad es tacita, sin expressar el Fundador, la contemplò. (P) Lo otro, es contrario à la masculinidad, no aya perpetuos, y encadenados llamamientos de varones con exclusion perpetua de hembras; (Q) ni la ay limitada, antes sì muchos, y repetidos llamamientos de hembras: en cuyos terminos, es absurdo querer dàr masculinidad en la sucession deste Mayorazgo, (R) contra la disposicion de las leyes del Reyno, de Partida, Recopilacion, y Toro, referidas.

48 Mayor repugnancia haze al concepto de masculinidad, la voluntad expressa del Fundador, que consta, lo vno de la misma clausula 9. y 10. Por el llamamiento especial, discretivo, y condicional, llama al hijo varon de la hija de Martin Alfonso, *si lo tuviere*: y en la clausula 11. 12. y 14. donde en el grado del nieto de sus tres hijos, manifestò queria prefiriesse el varon à la hembra, en que contemplò solo la sucession de Mayorazgo regular, llamando hembra de hembra por geminada voluntad: (S) es claro, no formò este llamamiẽto por de linea de simple masculinidad, porque no llamò al hijo, nieto, y

(O)

Diximus sup. num. 31. ex lit. C. ad E, & num. 38. ad 63.

(P)

Lara dict. cap. 30. n. 84. in fin. ibi: *Qualitas masculinitatis posita in vna oratione inter certas personas, non extenditur ad alias personas.* Valenç. consl. 97. n. 75. ibi: *Quando masculinitas expressa tacitè inhærat, nihil operatur, nec fit repetitio de vna persona ad aliam, nec de gradu ad gradum.* Leg. Si in diem, §. fin. ff. de cond. & demonst. docent Molin. 1. cap. 6. n. 26. & 3. cap. 5. n. 56. vbi Add. Burg. de Paz in proœm. ad ll. Taur. num. 128. & consl. 26 n. 56. Castill. 5. cap. 92. nu. 16. Garcia de nobil. in præf. n. 14. Greg. Lopez in leg. 3. tit. 13. p. 6. verb. *Mugeres.* Peregr. de fideicom. art. 16. n. 40. & art. 25. n. 26. Larrea in dict. decis. 54. ex n. 17. & probavimus suprà nu. 37. lit. E, in n. 38. lit. L.

(Q)

Probatur hæc conclusio ex dict. num. 44. lit. B. & C.

(R)

Barbos. appell. 70. n. 5. ibi: *Quando sunt vocati descendentes ex filio, intelligitur de filijs primi gradus, ne sequatur absurdum restringi debet ad filios primi gradus.* Menoch. consl 482. n. 1. & 138. n. 2. Fusar. quæst. 327. à n. 7. & sententia omnium DD. vt fatentur Castillo, Mieres, Covarrub. Roxas, & novissimè Torre relatus, supr. n. 44. lit. F. Vela dict. dissert. 49. n. 71. loquens de maioratu, limitate agnationis, ita resolvit de successione fœminarum, ibi: *Nec, & hic illud absurdum eveniat, quòd cum fœmina aliàs capax sit succedendi solaque ex linea proximior supersit, ratione infirmioris sexus excludatur à masculo cognato remotiore eiusdem lineæ.* Et Valenç. consl. 97. n. 117. ibi: *Verbum generale modifficatur per personas, ad quas refertur* Castill. relatus num. 37. lit. B. & F.

(S)

Menoch. consl. 215. n. 54. ibi: *Et hoc quidem affirmandum est in nostro casu, in quo GEMINATA EST IPSA RESTRICTIO, dum scilicèt filiabus suis, & filias dicti Ioannis vocauit, GEMINATIO MULTUM OPERARI, ET OMNEM DUBITATIONEM ADIMERE.* Vndè Tondut. 2. var cap. 125. n. 10. in fin. ait: *Quòd magis procedit cum non semel, sed vis, ter, & pluries, verba restrictiva reperiuntur, vt in casu nostro,* tenent Castillo 4. cap. 52. à n. 1. Mier. 1. part. quæst. 22. à n. 88. Casanat. consl. 4. à num. 141. Pegas dict. cap. 17. num. 36.

y descendiente varon del dicho hijo de la hija de Martin Alfonso: (*T*) porque es necessario, para que se considere contemplò masculinidad, que expressàra assi su voluntad; (*V*) y no expressandola, se cree no la quiso; y en duda, en el caso omisso, se declara conforme à la disposicion de Derecho, y se presume contemplò la sucession de Mayorazgo regular, (*X*) restringiendo la exclusion de la hembra al caso de concurrir en vna linea, y grado con el varon. (Z)

49 Y porque no expressando en la clausula 9. y 10. queria la naturaleza de Mayorazgo de masculinidad; es claro, solo atendiò à dàr prelacion al varon, hijo de la hija de Martin Alfonso, à la hembra, su hermana; y assi omitiò con misterio, y cuydado, expressar la sucession de dicho varon. (*A*) Y esta voluntad, la declarò mas, llamando, en defecto de dicho varon, en la clausula 11. (final deste llamamiento) à la hija de la hija de Martin Alfonso, y à sus descendientes, en la palabra *è nieta, è sus descendien-*

(T)

Molin. 3. cap. 5. n. 56. & 60. ibi: *Substitutio facta certæ personæ, non intelligitur in eius descendentibus, QVIA IN CASIBVS OMISIS, NON FIT REPETITIO, NON SVPPLETVR QVALITAS MASCVLINITATIS.* Idem tenet Roxas dict. cap. 2. n. 8. sed terminanter Vela dict. dissert. 49. n. 6. ibi: *Nec adiecit masculum ex masculo, aut per lineam masculinam descendens, prout FACERE POTVIT.* Lara de vit. homin. dict. cap. 30. n. 119. Castill. 5. cap. 131. n. 21. Valenç. consl. 97. n. 18. Pegas cap. 10. num. 374.

(V)

Castill. 4. cap. 14. n. 3. ibi: *Testator quod non loquitur, vel non dicit, velle non præsumitur, cum facili illi fuerit exprimere, aut disponere, neque disposuit, eo ipso videtur consultò omisisse.* Probatur ex Castill. relato, n. 44. lit. C. Pegas dict. cap. 17. n. 116. relatus dict. num. lit. D, ex Molin. & lib. 3 cap. 5. nu. 56. nuper relato, & Valenç. relat. n. 47. lit. P, Alvar. 3. cap. 2. n. 1. Gutierr. consl. 13. n. 17. Roxas dict. p. 4. cap. 2. n. 8. Pegas dict. cap. 8. n. 21. & 22.

(X)

Pegas tom. 1. cap 2. n. 27. vers. *Quæ conditio*, ibi: *Quia per hanc resolutionem conservatur regularitas successionis, ad cuius conservationem semper interpretatio, & resolutio debet amplecti.* Ex Cephal. consl. 343. num. 11. lib. 3.

Honded. consl. 8. n. 15. terminanter, ibi: *Casus omissus remanet in dispositione Iuris communis, & secundum eius dispositionem decidendus venit.* Ita Molin. 1. cap. 6. n. 11. & 3. cap. 5. ex n. 50. 71. & 74. vbi Add. Lara dict. decis. 34. n. 19. Vela dissert. 49. num. 51. Valenç. consl. 97. per totum, Castill. 2. cap. 4. n. 147. & lib. 5. cap. 93. n. 7. & cap. 133. n. 13. & plures relati supr. n. 44. liter. E, & lit. F, & P, vbi Lara, & dict. cap. 30. à num. 94. & pluribus, Roxas de incomp. 3 part. cap. 4. num. 26.

(Z)

Ex Molin. Castill. Mieres, Covarrub. Valenç. Lara, Vela, Roxas, Pegas, Card. de Luca, Mariñ. Torre relatis, cum pluribus alijs, suprà num. 44. lit. E, & F, & ex sequenti litera A.

(A)

Pegas dict. cap. 10. n. 374. ibi: *Fundamentum agnationis* (vel masculinitatis) *in quo nitebantur meo iudicio, est ridiculum, quia maioratus, de quo controvertitur, est regularis, vt ostenditur in eo, quòd vocantur fœminæ, & solum excluduntur concurrendo cum masculis in eodem gradu.* Vide quæ suprà n. 45. ex Castill. & Vela dicta lit. J.

Expres. Valenç. dict. consl. 97. n. 78. ibi: *Ideò in successione istorum maioratuum, remanet firma regula, quòd vocatio masculi ad ingressum*, (clausulæ) *solum fit ad ponendum ordinem prælativum successionis, & non ad exclusionem fœminarum.* Idem etiam refert num. 108. tenent Molin. & Add. relati supr. n. 44. lit. E. Alvarad. & plures alij citati, dict. lit. E, in fin. & lit. V. & X.

(B)

Eleganter Molin.2. cap.17. epist. 1. sive n.1. ibi: *Nota, quod si masculus in institutione maioratus praeferatur foeminae, eo ipso foemina admissa censetur.* Ex leg. Cum filius, §. Pater, de leg.2. & leg.20. si mater, vers. *Cum enim esset praelatio*, ff. ad Tertyl. leg.3. §. Poste, ff. de assig. libert. cum vulgat.

(C)

Pegas eleganter tom.2. cap.17. n.17. vers. *Ex quibus* (ait:) *Convincitur non ita foeminas fuisse exosas vt eas excluderet, nisi tamen casu illo expressu, quòd, & si de vocatione alterius foeminae remotioris colligitur, ibi: E non tendo filios à dito Aogostino, seia herdeiro de dito Morgado Briolanza Gomez minha sobrina, filia de Huma minha prima combermana: vndè elicitur testatorem, non ita enixe masculinitatem dilexisse, QVI FAEMINAM EX FAEMINA VOCAVIT in defectum filiorum fratris.* Et dicta suprà n.44. lit.H. Mantic. de coniectur. lib.8. tit.12. num.8. relatus suprà num.39. litera P.

Ad propositum expressius Valenç. dict. cons.97. n.25. ibi: *Specialis ratio agnationis* (vel masculinitatis) *ilicò deficit, CVM EFFEMINATVS FVERIT MAIORATVS VOCANDO FAEMINAM, & ratio conservandae agnationis, non ostenditur vltra personas nominatas, & gradus trium filiorum, in quibus eam considerarunt Institutores.* Et num.58. ait: *Agnatio autem cessat, quando in casu aliquo reperiuntur foeminae vocatae; ET INSTITVTORES, NON DIXERVNT SE VELLE CONSERVARE AGNATIONEM, VEL MASCVLINITATEM.* Docent Lara dict. cap.30 ex n.82. Larrea decis.53. n.26. Molin. dict. lib.3. cap.5 n.50. vers. *Ex quibus licèt.* Vela dict. dissert.49. n.69. Castill. 5. cap.92. num.62. & plures ab ipsis citati, & vide suprà num.49. lit.A, & B.

dientes, [B] que es el concepto de Mayorazgo regular, siendo impossible se conserve el concepto de masculinidad, llamando hembras repetidas vezes: [C] y assi aviendo caducado el llamamiento de la clausula 9. y 10. por no existencia del varon de la hija de Martin Alfonso, tuvieron entrada los llamados en la clausula 11. en defecto de dicho varon, por ser llamados con la condicion [nempè:] *E falleciendo todos estos fijos, è fijas, è nietos,* llama *à la nieta, è descendientes de dicho Martin Alfonso*, por la existencia de la condicion de faltar dicho hijo varon de la hija de Martin Alfonso. [D] Y estando estos llamamientos repetidos en las clausulas 12. 14. y 15. por la repeticion, no podemos dudar de la expressa voluntad de los Fundadores en hazer este Mayorazgo regular; [E] y que pusieron estas clausulas en la fundacion deste Mayorazgo con deliberada, y geminada voluntad, para explicar la duda de la clausula 9. *Quia seriosè fuerit dictum, cum toties fuerit repetitum,*

(D)

Terminanter Pegas dict cap.10. à num.853. 854. 855. ait: *Quòd conditio* (si sine filijs) *in maioratibus, non dicitur resolutiva vocationis, aut substitutionis sequentis, SED TANTVM SVSPENSIVA, DVM FILIJ VOCATI EXISTERENT, & suspendebatur successio quandiù supersint: quae vocationes, sunt plures donationes separatae, & non accessoriae, nec dependentes à prima, quae non caducant, illa deficiente.* Docent Roxas de incompat. part.5. cap.2. à num.26. ad 51. & ibi Aguila, Luca de lin. leg. resp.2. à num.28. & in Append. art.19. num.43. Mieres dict. part.2. quaest.3. num.29. Molin. de primog. 1. cap.1. n.17. & cap.6. n.2. vbi Add. & lib.3. cap.6. à n.39. & 71. relatus sup. num.44. lit.E, vbi & Maldonado, Gutierr. pract. qq.67. n.20. Gratian discept. forens. discept.771. n.41. Marta de succes. leg. 3. part. quaest.1. art.3. num.4. Menoch. cons.803. num.4.

(E)

Ex adductis supr. num.48. lit.S, T, V, & X.

tum, en ſentir de los Doctores. [*F*]

50 Se haze mas evidente, por las razones expueſtas en los numeros 32. lit.B. 33. lit.F, ad J, y num.37. de que ſi huviera deſeado en eſte llamamiento dàr la agnacion artificioſa imperfecta, ò maſculinidad [que de contrario ſe pretende] lo huviera, y debiera aver expreſſado, como lo hizo en el llamamiento que hizo en los hijos varones, y deſcendientes varones de ſu hija Maria Alfonſo [Caſa 11.] en la clauſula ſeptima, octava, y nona, donde recopila el llamamiento con eſtas palabras: *E ſi por la ventura fallecieren todos los fijos de la dicha Maria Alfonſo, è ſus deſcendientes, ſin dexar fijos varones legitimos, &c.* No executò eſto nueſtro Fundador en el llamamiento del hijo varon de la hija de Martin Alfonſo, que lo executàra en dicha clauſula 9. y 10. ſi contemplàra la maſculinidad, en ſentir de nueſtros Reinicolas; [*G*] antes sì, executò lo contrario en la concluſion de dicho llamamiento, que es la clauſula 11. ibi: *E falleciendo todos eſtos fijos, è fijas, nietos, è nietas, è ſus deſcendientes del dicho Martin Alfonſo, lo que Dios no quiera, &c.* llamando en eſtas palabras à las hembras, deſcendientes de la hija de Martin Alfonſo, que es llamamiento de Mayorazgo regular, como ſe probò en el numero antecedente, *vbi ſuprà*: (*H*) Luego es claro, no contemplò en eſte llamamiento primero de la ſegunda orden, maſculinidad.

(F)

Pegas tom. 1. dict. cap. 6. n. 28. ibi: *Teſtatoris voluntas, quando ad concordiam reduci non poteſt ſecunda prævalet, & videtur incontinenti ſe corrigere.* Caſtill. 5. *cap. 166. num. 32.* ibi: *Quia ne abſurdum ſequatur debent verba reſtringi, prout magis expediat.* Et 4. contr. cap. 50. n. 40. & 50. ibi: *Debent intelligi adiecta* (in clauſula finali) *ad declarandum quæ, determinationem indigebãt.* Et num. 50. & multo magis in favorabilibus, idem tenet Vela diſſert. 42. n. 71. & 43. n. 36. vndè Capic. Latr. deciſ. 108. n. 30. cum Cujac. ad leg. Cum teſtamento, de hæred. inſtit. aiunt: *Clauſulam finalem omnia qualificare, & priora coarctare.* Valenç. conſ. 85. n. 15. conſ. 109. n. 48. Honded. infr. refer. Molin. vbi ſupr. Caſtill. in dict. cap. 4. n. 27. & tom. 6. cap. 117. Greg. Lopez in leg. 3. tit. 13. part. 6. gloſſ. 2. Lara dict. cap. 30. n. 112. & 127. Roxas 3. cap. 4. à n. 42. cum alijs ab eis congeſtis.

(G)

Ex adductis n. 44. lit. L, & N, n. 48. lit. T, vbi plures referuntur.

(H)

Leg. 3. tit. 26. part. 7. ibi: *Ca eſtonces debe ſer entendida ſu palabra, ſegun acoſtumbra entenderla.* Docent Lara, Molina, Caſtillo, Caſanat. Roſa, & Noguerol, cum alijs infrà referendis.

51 Lo otro, porque si en dicho llamamiento huviera contemplado hazer este Mayorazgo de masculinidad, huviera guardado el mismo estilo que guardò en las clausulas de la primera orden de llamamientos, en los tres llamamientos comprehendidos en las clausulas primera hasta la septima, donde *en defecto de los hijos varones de sus hijos, y de sus descendientes varones legitimos de Martin Alfonso,* llama en la quinta à la sucession *à los hijos varones, y descendientes varones de Garci Fernandez, su hijo*: y en defecto destos, en la clausula 6. *à los hijos, y descendientes varones de Alfonso Fernandez, su hijo*: y en la 7. 8. y 9. en defecto de estos, *à los varones, hijos, y descendientes de su hija Maria Alfonso,* que fue la naturaleza de la quasi agnacion, que expusimos arriba ex num. 28. Esta orden no guarda en los llamamientos de la segunda orden, y no passa à buscar el varon de la hija agnata del segundo llamado Garci Fernandez, hasta que se aya acabado, y falte toda la descendencia del primer llamado, Martin Alfonso, como consta de dicha clausula 11. Lo mismo executa en la orden del segundo, y tercero llamado en las clausulas 12. y 14. Luego en averse apartado nuestro Fundador del estilo, y orden que tuvo de llamar al varon de qualidad en la sucession irregular de este Mayorazgo, que observò en los quatro llamamientos de la primera orden, es cla-

claro, que en esta segunda orden corrigiò la primera, y contemplò otra orden de suceder, opuesta à la primera, que es la de Mayorazgo regular, (Y) de la linea femenina.

52 Queda con evidencia probado, que nuestro Fundador, en la sucession del Mayorazgo de Guadalcazar, ni contemplò en las clausulas 9. y 10. agnacion imperfecta artificiosa, ni la sucession de masculinidad; y queda desvanecido el Alegato de los Abogados contrarios, referido en el Discurso segundo, num. 29. y de los mismos principios probada la exclusion de Don Lorenço, (Casa 63.) y Don Antonio, (Casa 66.) que siendo este Mayorazgo, en la vacante presente, regular (como se probarà mas en el Discurso siguiente) por expressa voluntad de los Fundadores, en dicha clausula 11. donde prefiere à las hembras, descendientes por linea derecha de Martin Alfonso, y en ellas està incluìda la Condesa, (Casa 67.) como de linea mas derecha, y primogenita de dicho Martin Alfonso, (Casa 6.) que se expondrà mas en los numeros siguientes.

53 Aunque (como dexamos dicho) queda satisfecho el Alegato de los contrarios, nos parece responder por la doctrina del señor Valençuela en caso semejante (J) à las dicciones, ò oraciones, ponderadas en el num. 29. de la clausula 10. Y en quanto à la primera, ibi: (como dicho es) se ha de advertir, leyendo la clau-

(Y)
Probatur ex dictis n. 51. lit. F, sed elegantèr Honded. ad propositum consf. 64. lib. 2. cap. 2. n. 19. & 20. ibi: *Dicendum esse clausulam finalem etiam quæ regularitèr ad omnia referuntur, tamen omnia determinat, quando si non fieret huiusmodi relatio, sequeretur absurdum, aut restrictio dispositionis favorabilis.* Vela differt. 43. n. 36. Valenç. consf. 97. n. 112. & 127. Lara, Molina, Burgos de Paz, Castillo, Greg. Lopez, Barbos. Pegas, Gutierr. Mieres, Avendaño, vbi supr. Casanat. consf. 2. n. 31. & consf. 38. à n. 39. Rosa consult. 69. n. 71. Noguerol alleg. 23. n. 86. Pegas vbi supr. & cap. 14. n. 6. & à n. 119. & cap. 17. à n. 72. Larrea dict. decis. 54. à n. 2.

(J)
Valenç. consf. 171. ex proverb. cap. 26. vers. 5. ait: *Aliquando respondendum est adversario, ne silere sapiens, ei esse videatur: quo ratio præcipua nos movet, vt rescriberent, nequis silentio nostro crederet approbata, quæ à nobis non fuerunt refutata.*

clausula 10. en que previene el Fundador, que si faltasse varon de la hija mayor de Martin Alfonso, que se entendiesse no llamava à las demàs hermanas, para que à vn tiempo sucediessen ambas, dividiendo entre sì los bienes deste Mayorazgo; porque su voluntad es, no se dividan, partan, ni enagenen, sino es *que los ayan las dos hermanas, todavia la mayor, de grado en grado* (esto es, por la orden de edad, y mayoria) *hasta la menor*; *en tal manera, que esta manda de bienes no se pueda partir, vender, ni enagenar*, *COMO DICHO ES*: por lo que dexava dicho en la prohibicion de enagenacion, en la clausula primera desta fundacion.

54 En el mesmo sentido, y estilo prosigue el Fundador, repitiendo en el fin de dicha clausula el mesmo concepto: concluye diziendo, *que los ayan vno en pos de otro, SEGVN LAS CONDICIONES SOBREDICHAS*; en que buelve à expressar sucedan en este llamamiento separadamente; con el orden que dexava dicho: primero, *la hija de Martin Alfonso*; despues, *su hijo varon, si lo tuviere*, clausula 9. y faltando dicho varon, la segunda hembra, y mayor en edad à la tercera, y despues su hijo, y en su defecto la hija tercera, y despues su hijo; de suerte, *que dichas heredades, como dicho es, las ayan vno en pos de otro* (esto es, con la orden en este llamamiento expressada) y sin dividir los bienes, y que con la con-

di-

dicion de que ſean legitimos, y no legitimados): à eſto miran las palabras, *SEGVN LAS CONDICIONES SOBREDICHAS*; y aſsi ſe deben entender, ſegun el eſtilo, y modo de explicarſe los Fundadores en los meſmos llamamientos, en ſentir de nueſtros Reinicolas; (*K*) y ſe verifica el eſtilo de la clauſula 12. y 14. donde repite las meſmas palabras.

55 Que aſsimeſmo ſe han de entender *circa ſubiectam materiam*, (*L*) que fuera abſurdo, y falàcia torcer el ſentido de eſta clauſula, al caſo que tiene repugnancia, y contradicion à la voluntad del Fundador. (*M*) El Fundador en la concluſion deſte llamamiento, en la clauſula 11. haze llamamiento colectivo, deſpues de dicha hija, y nieto de Martin Alfonſo, à todos ſus deſcendientes varones, y hembras; y fuera implicarſe el Fundador, entender que en dichas palabras repetia la condicion de deſcendientes varones, que expreſsò en las clauſulas 5. 6. 7. y 9. en el principio, contemplando la ſuceſsion de agnacion. Eſte concepto ceſsò en el llamamiẽto de las clauſulas 9. 10. y 11. donde contemplò la naturaleza de Mayorazgo regular: Luego ſe deben entẽder dichas oraciones *circa ſubiectam materiam*, en ſentir de todos nueſtros Reinicolas. (*N*)

56 Y mas dexando probado arriba, ſer eſte llamamiento eſpecifico, y diſcretivo; (*O*) el qual no ſe entiende repetido à otros grados, que

(K)

Leg. 3. tit. 26. part. 7. ibi: *Relata lit. H. Quia illa dicitur optima verborum interpretatio, quæ non communi vſu loquendi, ſed diſponentis conſuetudini convenit; ita vt interpretatio illa ſequenda ſit, quæ magis conveniat formæ loquẽdi ab inſtitutore.* Ut Pegas aiebat cap. 14. ſed expreſsius ad rem in cap. 4. n. 208. ibi: *Et he concluſaon certa, que as palabras tomaon, è ſignificado da materia, circa quam.* Et in cap. 9. n. 66. in medium, ibi: *Quo ſuppoſito, & attentò verborum intelligentia debet ſummi ex cauſis, perſonis, & alijs circunſtantijs.* Ex Grat. cap. 340. n. 38. & cap. 755. n. 23. & cap. 769. n. 21. Valenç. conſ. 97. à n. 30. & 172. n. 5. Caſtill. 4. cap. 50. n. 20. & 5. cap. 166. à n. 9. Roxas de incomp. 1. part. cap. 10. n. 32. & 4. part. cap. 5. à n. 5. vbi Aguila, Molin. 3. cap. 5. à n. 48. vbi Add. Mieres 2. part. cap. 6. à n. 62. Vela diſſert. 49. n. 48. Larrea deciſ. 54. n. 25. cum alijs.

(L)

Pegas relatus ſupr. ex cap. 4. n. 208. vbi probat principium ex leg Plenum, §. Æquius, ff. de vſ. & hab. leg. Si vno, ff. loc. leg. Inſulam, ff. de præſcr. leg. 32. ff. de arbitr. leg. Si vtero, §. Nunc dicendi, ff. commod. leg. 3. ff. quib. mod. vſusfr. ammit. Docent præter citat. DD. Pereir. conſ. 16. n. 1. conſ. 32. n. 28. Galeot. contr. 10. n. 7. Nigr. de laud. quæſt. 23. n. 3. tom. 2. Cyriaco controu. 528. n 22. Mariñ. ad Revert. deciſ. 72. cum multis Antiq.

(M)

Docent ibidem prædicti Doctores, ſed ſpecialitèr Pegas dict. cap. 6. n. 28. & in cap. 20. n. 450. Caſtill. dict. cap. 166. à n. 6. ad 32. & Valenç. conſ. 113. n. 84. pluribus Barboſ. de Ord. Regn. Luſit. lib. 1. tit. 62. §. 16. vbi Covarrub. Baez. Perez in leg. 1. tit. 2. lib. 5. Ord. Matienç. Gutierrez, Capic. Latr. Cancerio, & alijs, ab ipſo Pegas.

(N)

Doctores relati ſupr. lit. L, Pegas ad Ord. R. P. lib. 1. tit. 62. gloſſ. 1. n. 84. & gloſſ. 19. ad §. 12. ex n. 1. vbi pluribus alijs DD. comprobat principium.

(O)

Per adducta n. 30. ex litera R.

los que con demostracion, y nominacion de personas, hizo el Fundador; (*P*) y que aviendo caducado este llamamiento especifico, *habetur tamquam si non fuisset scriptum.* (*Q*) Y asi, no teniendo existencia, ni principio, no se puede traer à exemplo, para estenderle à otros grados, que con misterio omitiò el Fundador; (*R*) porque asi como la linea que no empeçò à suceder, no dà derecho à los individuos que la componen; (como se dirà abaxo) asi la naturaleza de sucesion, que no tuvo principio, y que fue à ciertos grados limitada, no se debe traer por regla, (*S*) quando su mesmo defecto de existencia produxo la contraria regla de la sucesion de Mayorazgo regular, por la existencia de condicion de llamar à los descendientes, varones, y hembras, faltando el varon à la hija de Martin Alfonso: (*T*) que es la naturaleza que tiene oy la sucesion del Mayorazgo de Guadalcazar, y segun ella, se han de entender dichas oraciones; y la resolucion deste pleyto, teniendo presente las dos ordenes de llamamientos sentada, que el vno fue de la linea masculina de agnatos, y el otro de la linea femenina de cognatos, como se dirà en el Discurso siguiente.

(P)

Ex dictis dict. n. 31. ex lit.S, ad lit.A, & n.46. lit.P.

(Q)

Ex adductis supr. n.45. lit.K, & L, & n.46. lit.M.

(R)

Ex dict.n.31. lit.B, & C, & n.48. lit. S, T, V, & X.

(S)

Ex dictis n.40. & 41. cum seqq.

(T)

Pegas latè 1. cap. 5. ex n. 610. vbi plures Doctores, vt elegantèr resolvit Torre de maiorat. 2. tom. quæst. 31. n. 14. ibi: *In iure verissima est opinio, quod substitutio facta in casu deficientiæ, vel mortis alicuius, verificatur etiam in non natis.* Ex Fusàr. Buràto, Cyriaco, Tonduto, Surdo, & alijs.

Expressius ad nostrum propositum, Pegas 2. cap. 10. ex n. 853. ibi: *Nam, & si gravatus restituere fideicommissum si FILIVM NON HABVERIT evanescat* (substitutio videlicèt) *si filij existant, & substitutio caducet: nihilominus tamen, hæc non habet locum in maioratibus ratione perpetuitatis, & quocumque tempore deficiat, locum habet substitutio; & talis conditio* (si sine filio) *in maioratibus, non dicitur resolutiva vocationis, aut substitutionis sequentis; SED TANTVM SUSPENSIVA LINEÆ VOCATÆ, dum filius vocatus existeret.* Docent Mieres 2. part. quæst. 3. Molin. de primog. 1. cap. 1. n. 17. & cap. 6. n. 2. & 9. & lib. 3. cap. 6. n. 39. Roxas de incomp. part. 5. cap. 2. n. 26. 27. & 51. Gutierr. pract. quæst. 67. n. 20. Luna de lin. leg. resp. 2. à n. 28. & in Append. art. 19. n. 43. Reinos. observ. 64. n. 33. & 37. & ibi Add. Rovit. cons. 34. n. 2. Castill. contr. cap. 9. n. 36. & 5. cap. 89. à n. 27. Rosa consult. 40. per totam, Gregorius Lopez 2. tit. 25. part 2. verb. *El mas propinquo*, & alijs pluribus, ipse Pegas cap. 5. ex n. 571.

DIS-

DISCVRSO QVARTO, De la naturaleza de Mayorazgo regular, que es la que oy se debe atender en la sucession del Estado de Guadalcazar.

57 *MOdus dispositionis, signat Maioratus naturam, & ordinem succedendi.* (*A*) El modo de expressar su voluntad los Fundadores, manifiesta el concepto del Mayorazgo, que quisieron fundar; no solo se verifica de la expression de los llamamientos, sino es del modo de ordenarlos. Si advertimos el modo, y orden, que observò nuestro Fundador en la institucion del Mayorazgo de Guadalcazar, se harà evidente, que contemplò la perpetuidad de este Mayorazgo en la naturaleza de Mayorazgo regular; para lo qual debemos traer à la memoria el orden de llamamientos, que (observamos en el principio, y preludio de este papel) en las clausulas, y llamamientos de la sucession deste Mayorazgo; que advertidas, y leìdas con reflexion, sacarèmos ser la naturaleza desta sucession, (segun dicho principio) Mayorazgo regular.

58 Siendo la materia de Mayorazgos tan varia, no dudo avrà quien haga este Mayorazgo por de mera, y pura naturaleza de regular; pero para mayor claridad, sin apartarnos de este sentir, con la regla de Torre, *qui benè*

(A)

Aiebat Rovitus lib. 1. consl. 40. à n. 1. & Valenç. consl. 94. à n. 4. & Molina cum Add. lib. 1. cap. 3. n. 3. Castill. passim 4. contr. cap. 11. cap. 24. n. 7. & 5. contr. cap. 93. & §. 5. à n. 2. & §. 12. vbi plures.

benè distinguit proximus est veritati, distinguimos dos naturalezas de Mayorazgo regular, que ambas (aunque en diversos tiempos, y llamamientos) concurren en nuestra fundacion, y Mayorazgo de Guadalcazar, que son sucession regular qualificada, y sucession regular pura. La sucession *qualificada* deste Mayorazgo, es, quando nuestro Fundador llama à los varones de vna, y otra agnacion, desde la clausula 1. hasta la clausula 9. y desde la 15. ò final de su descendencia, llamò à sus descendientes varones, y hembras, contemplando la sucession de Mayorazgo regular pura.

59 La sucession regular de la linea de qualidad, se prueba; porque primordialmente, nuestro Fundador atendiendo à que se conservasse mejor su familia, y descendencia, amò naturalmente à los varones, yà porque son los que mejor conservan el esplendor de las Casas; (*B*) yà porque son las colunas, firmeza, y defensa de las familias; por lo qual se celebra su nacimiento en ellas. (*C*) Atendiendo à estas prerrogativas, à que inclina la razon natural, nuestro Fundador, à imitacion de la ley, que por dichas razones los prefiriò, (*D*) hizo los llamamientos de la primera orden de sucession en este Mayorazgo, en sus hijos varones, nietos, y descendientes varones, por el orden regular, y legal de la linea, edad, y sexo de varon, formando, en cada hijo, linea de varones agnatos, para que sucediesse en este

(B)
Castill. plurib. 2. cap. 26. n. 10. & lib. 5. cap. 160. n. 9. Casanate cons. 38. n. 63. Baez. de non melior. cap. 2. à n. 12. vbi multa congerit ad rem, Molin. 3. cap. 5. n. 2. vbi Add. Mier. in init. 1. part. n. 2. & quæst. 3. in princ. vndè elegantèr Cephalus cons. 306. n. 72. vol. 3. ait: *Masculi honorem, splendorem, & dignitatem tuentur, & conservant familias, iniurias propulsant, atque illatas vindicant, & alia quæ congerunt.* Lara dict. cap. 30. à n. 1. Robert. rer. iudid. lib. 4. cap. 4. Orat. pro Semp.

(C)
Ex Euripides, ibi: *Filij masculi columnæ sunt familiarum.* Vt refert Molin. dict. cap. 5 n 2. Cephalus cons. 306. n. 72. vol. 3. ibi: Casanat. cons. 47. n. 30. *Nostrum esse, conservatur in sexu masculino, & vt vulgò dici solet, nativitate masculi tota domus ridet, & letatur: nativitate fœminæ, contristatur.* Raud. cons. 33. n. 8. Prætis lib. 3. interpret. 3. dub. 1. sol. 11. n. 2. Larrea decis. 34. n. 26. Rosa consult. 69. n. 19. Mantic. de coniect. 6 tit. 15. à n. 1. Vndè Robert. rer. iud. in dict. cap. 4. vers. *Pro Sempronio*, ait: *Quotiescumque de dignitate familiæ agitur, præsumitur testator velle, vt apud filium, tamquam eximium dominus suæ familiæ, hæredem præcipuum columnam familiæ insignia gentilitia remaneant, eique soli nominis honos conservetur.* Ex leg. 95. §. fin. de verb. signif. leg. Cum serus, de Agricol.

(D)
Expressè in leg. 2. tit. 15. part. 2. vbi pluribus, tunc sacris, tunc profanis literis ad rem exornat, Greg. Lopez, & confirmatur ex prælatione filij masculi, repetita in leg. 2. tit. 18. part. 3. leg. fin. tit. 7. lib. 5. Recop. leg. 27. 40. & 45. Tauri, docent præcitati Doctores, & pluribus Torre de maiorat. tom. 1. cap. 25. §. 12. n. 129. vbi Menoch. Casanat. Cephal. Rosa, Gratian. Castill. & Larrea.

este Mayorazgo el mayor en edad, y grado. Y siendo este llamamiento (aunque de qualidad agnaticia) arreglado à las leyes del Reyno, le llamamos Mayorazgo regular, de qualidad agnaticia, temporal, en los hijos, y descendientes del Fundador.

60 Y esto, se haze mas claro; porque aunque en dichas clausulas 1. 2. 3. 5. y 6. llama nuestro Fundador, por geminados, y repetidos llamamientos, sus hijos, y descendientes varones, legitimos de sus tres hijos varones, es sin la circunstancia precisa de excluir expressamente las hembras; (*E*) y no excluyendolas, es visto, destos llamamientos hizo concepto de que sucediessen en este Mayorazgo, conservandoles sucesion regular, (*F*) pues solo las suspende de la sucesion, mientras duran los agnatos, como en terminos resuelven nuestros Reinicolas: (*G*) de suerte,

(E)

Ex dictis supr. disc. 1. n. 22. lit. Y, & discurs. 2. n. 44. lit. C, ad liter. H.

(F)

Lara de vita hominis, cap. 30. n. 85. ibi: *Aut vocavit aliquos filios masculos, & cum superesent alij, quos posset vocare eis omissis vocavit fœminas, tunc non potest dici, quod sit ratio agnationis, nec masculinitatis, ET ERIT MAIORATVS REGVLARIS.* Vndè Pegas dict. cap. 17. n. 115. ait: *Quod quamvis institutor in pluribus institutionis locis mentionem faciat virorum, si tamen in aliqua parte eiusdem institutionis vocantur fœminæ, non erit maioratos irregularis.* Ex Molin. 3. cap. 5. n. 50. vbi Add. Fusar. de subst. quæst. 499. n. 22. Mantic. de coniect. lib. 6. tit. 15. à n. 7. Surdo cons. 398. n. 14. Castill. 5. cap. 93. §. 3. n. 7. & cap. 129. n. 47. Velasco de iur. emphit. quæst. 50. n. 16. & peritus Torre de maior. tom. 1. cap. 6. & cap. 14. §. 1. & cap. 17. Valenç. cons. 97. n. 121.

(G)

Molin. de primog. 1. cap. 6. n. 22. vers. *Hæc autem*, circ. medium, ait: *Idque clarissimum est cum sit regulare, quod quoties quis non est simplicitèr exclusus à successione, sed solum ab illa temporalitèr suspensus, exclusus non censetur, sed admittendus sit cessante causa.*

Torre de maiorat. tom. 1. cap. 25. §. 16. 169. 170. & 172. ibi: *In hoc opinionum conflictu arbitror distinguendum, si agitur de natura perpetua,* (in maioratu Hispaniæ, ex n. 170. & 172.) *tunc verior opinio est; quod fœminæ cessantibus masculis admittantur, non obstante quod sit ratio conservandæ agnationis; tunc enim licèt fœminæ non sint expressæ vocatæ, TAMEN, EX NATVRA DISPOSITIONIS veniunt ad successionem post masculos, neque earum exclusio admittitur, nisi constet de expressa voluntate testatoris, quod eas nullo casu voluerit admittere, cum eæ fœminæ numquam dicantur exclusæ, SED SVSPENSÆ SINT* (& num. 172.) *DVRANTE CAVSA EXCLUSIONIS. Ideòque ea causa deficiente admittendæ sint.* Ex Molin. 3. cap. 5. n. 72. Caponius de fideicom. art. 1. insp. 2. n. 51. Castill. 5. contr. cap. 91. n. 82. Covarr. 3. var. cap. 5. n. 5. Lara dict. cap. 30. n. 112. Gomez var. tom. 1. cap. 5. n. 2. Luca de fideicom. discurs. 40. n. 2. cum Peregr. Menoch. Tiraquel. & alijs Antiquoribus.

Vndè Fontanel. de pact. nupt. claus. 4. gloss. 25. à n. 17. vers. *Sed respondebant*, ibi: *Qui ex prima linea successionem prætendebant regulam fore intelligendam durante causa exclusionis; taliter, quod non possit dici fœmina semel exclusa, perpetuo exclusa, SED SVSPENSA TANTVM SVCCESSIO, durante causa exclusionis.* Ubi tradit, ita Senatum decrevisse ex Vinio, Gail. Thesaur. Peregr. Raudens. Flores Diaz de Men. ad decis. Gammæ 27. Vela dissert. 49. à n. 53. & n. 74. Menoch. cons. 359. n. 9. 10. & 11. relatus à Castill. in dict. cap. 91. n. 67. vbi Valenç. Marta, Mantica, Mieres, idem *ex maior. Hispaniæ, affirmant.* Ex alijs pluribus, Pegas dict. cap. 10. à num. 771. vbi præter Doctores citati, congerit alios Regni, nempè Alvarad. Aguirr. Gregor. Lopez, Larrea, Gratian. Roxas, Maroc. Casanat. Robles, Amat. Sousa, Maced. Paz, Olea, Cabrer. cui addendi Avendañ. in leg. 40. Tauri, gloss. 10. à n. 48. Solorç. de iur. Indiar. 2. lib. 2. cap. 19. à n. 34. Cevall. quæst. 398. Pater Mo-

lin.disp.628. à n.1. Perez de Capel.1.cap.2.n.7. Parlad. infrà refer.1. q.6. ex lege Regia, idem pluribus resolvit Marin. 2. cap.126.n.27. Leon decis.209. num.212. Jul. Clar. in §. Testam. quæst.75. vers. *In alijs*. Burg. de Paz cons.29. & cons.34. Angul. de inclus. in leg. 11. gloss.9. num.5. Gutierr. Amaya, & alij infrà referendi.

te, que la intencion, y voluntad de nuestro Fundador, fue preferir sus hijos, y descendientes varones à las hembras, (*H*) que no excluye el concepto de Mayorazgo regular; (*Y*) aunque mientras duran los varones agnatos, suspende su naturaleza, qualificando la sucession en aquellos grados, en vna agnacion regular, (*J*) como executa la ley en el orden de llamar los sucessores à los Mayorazgos. (*K*)

Lo

(H)

Valenç. cons.97. n. 78. & 105. ibi: *Ideò in successione istorum maioratum, remansit firma regula; scilicet, quod vocatio masculi ad ingressum successionis, solum sit ad ponendam ipsam in persona, in qua est radicanda, ASSIGNANDO ORDINEM PRÆLATIVUM SVCCESSIONIS, ET NON EXCLVSIONEM FÆMINARVM.* Ex Bald. ad legem Imperator, ff. de postul. n.13. ibi: *Vocare, aut substituere masculos primogenitos lineæ, est ponere ordinem prælationis, non autem necessitatem exclusionis.*

Undè Addentes ad Molin. lib.3. cap.5. n. 71. expressius vers. *Et hinc est*, ibi: *Neque ideò, quia vocatur filius masculus, vel nepos masculus, vel pronepos masculos dicuntur fœminæ exclusæ.* (Et infrà:) *Vndè vocatio masculorum hoc modo facta, NON INTELLIGITVR AD EXCLVSIONEM, SED SOLVM AD PRÆLATIONEM IN EADEM LINEA, ET GRADV.* Torre de maior. latè tom.1. cap.7. ex n.2. ex Valenç. cons.23. n.32. Mieres de maior. 2. part. in init. n.356. Castill.5. cap.166. n.25. Robles de repr.1. cap.13. n.5. & 6. Roxas de incomp. part.1. cap. 8. n.43. vbi Aguila pluribus, & Add. ad Molin.1. cap.5. n.37. & lib.3. cap.5. num.71. vbi Maldonat. vers. *Ad eodem*, vbi congerunt, Censalem, Velam, Fontan. Odofred. Beroium, Cabed. Gutierr. Paz, Gam. Alvarad. Covarrub. Cutellum, Giurbam, & alios ab ipsis, & à Castill.6. cap.129. num.45. cap.143. §. vnic. num.12.

(Y)

Pegas dict. cap.14. n.85. ex cap. Si Papatu, de privil. in 6. ibi: *Solam simplicem vocationem masculorum, & per eos exclusionem fœminarum, asserit esse maioratum regularem, & non excludit fœminam, nisi à viro eiusdem lineæ.* Rosa dict. consult.69. num.71. Molin.3. cap.5. n.29. & 50. vbi Add. Molin. de rit. nupt.3. quæst.24. n.200. Barbos.1. vot.7. n.13. & lib.2. vot.70. n.22. Castill. cum Gratian. Cyriac. Mascard. Menoch. Mant. Mieres lib.2. contr. cap.4. à n.78. & 5. cap.92. & cap.166. n.6. Noguer. alleg.23. n.186. Vela dissert.49. n.60. & 62. Valenç. cons. 97. n.25. 57. & 58. & supr. notati n.60. lit.F, & G.

(J)

Pegas elegantèr ad propositum dict. cap.14. n.100. ibi: *Ex maioratus natura, eo quippè viso, & considerato institutionis tenore maioratum regulariter agnatitium esse patet, namque institutor regulariter agnatos vocat, &* (illis stantibus ex n.102.) *fœminas excludit.* (Et in num.103.) ibi: *Nam ex LEG.12. TABVL. ampla facultas testatori disponendi concessa sit,* (& infrà) *in eadem scriptura aliquando agnatitium, aliquando ferè agnatitium, aliquando regularem instituere.* Ex Valenç. cons.113. n.8. Molin. de primogen.3. cap.5. n.100. vbi Add. n.18. 19. & 20. Castill.2. cap.4. n.128. Roxas de incomp. 4. part. cap.2. n.12. & Doctores citati supr. num.60. lit.F, G. & Y.

(K)

Leg.2. tit.15. part.2. ibi: *E por ende establecieron, que si fijo mayor no huviesse, la hija mayor heredasse el Reyno.* (Et infrà) *E aun mandaron, que si el hijo mayor muriesse antes que heredasse, si dexasse fijo, ò fija legitima, que aquel, ò aquella lo oviesse.* Ubi Greg. Lopez leg.2. tit.18. part.2. ibi: *Nombrando primero al mayor, que debe ser heredero; è despues los otros fijos varones, vno en pos de otro, segun que fuere mayor en dias. E si varon no huviere, la fija mayor.* Greg. Lopez.

Leg. fin. tit.7. lib.7. Recop. ibi: *A fin que al filho mayor legitimo de cada vno dellos.*

Leg.

Leg.40.Tauri, ibi: *Si el tal hijo mayor dexare hijo, ò nieto, ò descendiente legitimo, estos tales descendientes del hijo mayor, por su orden, prefieran al hijo segundo del dicho tenedor, ò de aquel à quien el dicho Mayorazgo pertenecia, &c.* Salced.de repræs.lib.2. cap.29. per totum, Castill.3. cap.19. à n.85.& lib.4. cap.56. à n.81. vbi plures congerit Avendaño in dict.leg. gloss.1. n.15. Molin.cum Add. 3.cap.6. n.29.& 32.& cap.4. à num.6.& 14. vbi Add. & lib.1.cap.3.n.10. vbi Add. & relati hoc num. litera S, cum sequentibus.

---

61 Lo mesmo se debe considerar observò nuestro Fundador en el quarto llamamiento de la primera orden, en que à semejança de la agnacion propria, natural regular, que avia contemplado en sus tres hijos, y sus descendientes varones, en las clausulas referidas en el num. antecedente, en la clausula 7. 8. y 9. que llama con prelacion à todos los descēdientes cognados de sus hijos, à Maria Alfonso (Casa 11.), y à sus hijos, y descendientes varones, como se probò en el segundo Discurso; siendo esta sucesion asimesmo regular, de qualidad, que se asimila à la agnacion natural regular, (*L*) como por arreglarse en estos llamamientos à la disposicion legal, en esta quasi agnacion, à las leyes civiles; (*M*) y por acercarse mas por su similitud à la sucesion regular, que en su defecto avia de suceder; (*N*) que estava, por dicha qualidad, suspensa en dichos grados; y despues de ella, buelve à recu-

(L)

Cephal. cons. 581. lib. 4. n.15. ibi: *Si substitutio ab institutore declaratur, vt ibi, longè magis ab alia substitutione declarari debeat, cum in habentibus maiorem similitudinem facilis sit transitus, &c.* Docent Pegas dict. cap.17. n. 69. Valenç.cons.34.n.4.Gutierr.cons. 23.n.120. Ramon cons.100.n.10. Cresp. observat. 22. n.42. Castill. in Add. ad cap.133. n.4. & lib. 3. cap. 15. n. 30. Larrea decis. 54. n.11. Mantic.8. tit.18. n.27. Sessè 3. decis.254. n. 104. Vela dissert. 49. à n. 63. Gratian. cons. 581. à n. 13. lib. 4. cum Ganav. cons. 1. num.138.

(M)

Ex dict. supr. disc.2. n.26. lit.E, ex leg.14. §. His igitur, Cod. leg. Hæred. leg. 15. §. 1. Cod. de suis, & leg.Hæred. leg. pen. §.His igitur, §.Si igitur, §.Huiusmodi, Cod.eod. gloss. ad rub. Cod.vndè cogn. Castill.6. cap.155. à n.1. & cap.181. n.10. Molin. lib. 1. cap. 6. n. 25. vbi Add. Valenç. cons.97. n. 152. Rosa consult. 69. Cyriac. contr. 198. n.30. & pluribus Pegas dict. cap.17. n.68.

(N)

Elegantèr ad rem, Torre de maiorat. tom.1. cap.25. §.25.n.288. ibi: *In maioratu agnatio, ordo succedendi sit: vt admittantur masculi ex masculis, deinde masculi ex fœminis, & posteà fœminæ quasi gradatim fiat transitus* (de vna natura succesionis ad aliam) *ad ea, quæ maiorem similitudinem habent inter se se, & sic à masculis ex masculis, ad masculos ex fœminis, & deinde ad fœminas.* Iuxta Theoricam à me traditam suprà, (nempè ex n.12.& 170. vbi de succesione regulari) docent Gomez ad leg.Tauri, leg. 40. num.60. Mieres dict. part.2. quæst.6. num.276. Roxas de incompat. pluribus 3. part. cap. 4. num.17. & 19. vbi Aguila, Molin. 3.cap.8. ex num.7. ad 11. vbi pluribus expresè Add. Rosa dict. cons. 69. à num.12. Lara dict. cap.30. num.76. & 98. Bursat. cons.228. 119. Greg.Lopez in leg.3. tit.13. part.6. vers.*Quod si.* Garc.de nob.in div.oper. num.32. Castill. controu. 6. cap.143. §. vnic. à num.4. Vela dissert.49. num.51.& à num.100. Noguer.dict.alleg.23. ex num.174. Pegas dict. cap.10. num. 374. ex Gutierr. Molin. Menoch. & Castill. & alijs, & in cap.5. num.571. & 587. & cap.14. num.73.85. & cap.17. num.67. supr. relatis.

cuperar la naturaleza de la sucesion regular. (O)

62 En defecto de las dos agnaciones, que nuestro Fundador contemplò en este Mayorazgo de qualidad regular, passò à hazer la segunda orden de llamamiētos, desde la clausula 9. contemplando en ellos la naturaleza de vna sucesion regular pura, en cada linea de sus hijos, con la distincion, que de cada hijo de los tres varones, dà principio en la hija mayor de cada vno à esta sucesion regular; y despues en el varon de dicha hija, con llamamiento discretivo, para preferir en aquel grado à la hembra, nieta de Martin Alfonso, que es el principio de la segunda orden de llamamientos, y de la sucesion regular deste Mayorazgo.

63 Que este llamamiento sea discretivo, personal, y especial, queda probado, (P) y que sea solo para preferir à las hembras, nietas de Martin Alfonso, en vn mesmo grado, consta de la clausula 10. ibi: *Y si falleciere sin aver hijos varones, que lo ayan las otras sus hermanas*; donde manifiesta el Fundador, que si la hija mayor de Martin Alfonso no tuviere hijos varones, suceda la hija segunda del dicho Martin Alfonso, y su hijo varon. En cuyos terminos, este hijo de la segunda, ò tercera hembra, està preferido à la hija de la primera, ò segunda; y por este llamamiento personal, y discretivo, se le dà esta prelacion solo en el primer grado, (Q) sin que de

(O)
Torre de maior. relatus supr. n. 60. lit. G, vbi plures citati fuerunt, & in literis sequentibus ad literam J, sed præter eos non est omittendum. Pegas tom. 2. cap. 17. ex n. 75. ibi: *In hac exclusionis materia, duos casus sunt distinguendi, pro indubitale resolutione: Primus est, quando exclusio fœminarum, fuit limitata dum starent masculi, tunc enim vita masculorum facit interim dormire, sed non spirare, legitimam successionem fœminarum: Vndè amoto impedimento per masculorum obitum, ipsamet impedimenti amotio RETROFINGIT IMPEDIMENTVM NON FVISSE.* Ubi pluribus DD. prosequitur ad n. 80.

(P)
Supr. discurs. 2. n. 31. litera R. cum sequentibus ad n 34.

(Q)
Ex dictis supr. n. 31. litera R, n. 34. lit. Y, & n. 60. lit. H.

de ella se haga regla para el curso de la sucession en otros grados; (*R*) porque siendo odiosa la exclusion de las hembras, se restringe solo al caso implicito, y expresso, (*S*) como porque por expressa voluntad del Testador, se limita en la clausula siguiente: (*T*)

64 Tambien se ha de notar otro estilo de nuestro Fundador en todos los llamamientos desta disposicion: En los quatro que hizo en la primera orden de sucession irregular en sus quatro hijos, empieça llamando, *exempli gratia*, en la clausula primera, à Martin Alfonso: en la segunda, llama al hijo mayor varon de Martin Alfonso; y en la tercera (no teniendo hijos el nieto mayor) llama al nieto segundo, su hermano: y despues haze llamamiento de conclusion colectivo de los descendientes varones agnatos de Martin Alfonso: en la clausula quinta, que es la conclusion deste primer llamamiento, y principio del llamamiento de la linea del hijo segundo, Garci Fernandez, que empieça en la misma clausula quinta, donde asimismo llama àGarci Fernandez, y à su hijo varon, como en el llamamiento antecedente; y en la clausula sexta concluye este llamamiento, llamando los descendientes varones de dicho Garci Fernandez; y en ella dà principio al llamamiento tercero, en que llama à Alfonso Fernandez, y à su hijo, y à todos los varones, descendientes de èl, en la clausula septima, que es conclusion deste lla-

(R) Doctores citati supr. n. 38. & 39. lit. L, cum sequentibus ad lit. P.

(S) Repete dicta supr. n. 38. ex lit. H, ad lit. M.

(T) Iuxta doctrinas relatas supr. n. 37. lit. E, & F, & n. 39. lit. P, & infrà dicemus ex n. 67.

llamamiento; y empieça en ella el quarto llamamiento de Maria Alfonſo ſu hija, y ſus hijos varones, y nietos, en la clauſula octava; y la concluſion deſte llamamiento, es la clauſula nona, en que llama los deſcendientes varones legitimos de dicha Maria Alfonſo, que es principio de la ſegunda orden, en que haze otros quatro llamamientos, guardando el meſmo orden, y eſtilo en los varones, y hembras, como ſe verà en los numeros ſiguientes.

65 Eſta ſegunda orden de llamamientos, que haze nueſtro Fundador deſde dicha clauſula 9. haſta la 15. obſerva el llamar à los deſcendientes de ſus quatro hijos, que no fueron comprehendidos en los quatro llamamientos de qualidad de la primera orden; y como en aquellos empeçò por llamamiento perſonal de nominacion de cada linea, deſpues en otra clauſula, por el llamamiento colectivo de deſcendientes, y en ella dà principio otra linea de otro hijo: guardando eſte eſtilo en la ſegunda orden de llamamientos, dà principio en dicha clauſula 9. por la linea primogenita de Martin Alfonſo, y llama, en defecto de los varones de qualidad, (que conſiderò acabados, ibi: *E ſi fallecieren todos los fijos varones*) à la hija mayor de Martin Alfonſo, y al hijo varon de dicha hija. Y en la clauſula 10. *ſi no le tuviere*, llama à la hija ſegunda de Martin Alfonſo; y en defecto del varon de la ſe-

ſegunda, llama à la tercera; y haze la concluſion deſte llamamiento en la clauſula 11. fin de eſte llamamiento primero, y principio del llamamiento ſegundo de la linea de Garci Fernandez, que la llama en defecto de toda la deſcendencia de varones, y hembras de Martin Alfonſo.

66 Supueſto el eſtilo, y obſervancia de nueſtro Fundador, y que todos los llamamientos, y clauſulas deſta fundacion, conſpiran al concepto de hazer eſte Mayorazgo regular lineal; pues ſiendo ſu naturaleza en el origen, y principio, progreſſo, y fin de llamamientos arreglados à las leyes del Reyno, ſe conſidera de ſuceſsion regular, (*A*) llamando primordialmente nueſtro Fundador en todos al hijo mayor primogenito, y à ſu hijo mayor, nietos, y deſcendientes mayores; (*B*) y prefiriendo el varon à la hembra, en vn meſmo grado, y linea: (*C*) ſiendo el norte de la ſuceſsion, la linea del hijo mayor Martin Alfonſo; à la qual, como predilecta, prefiere à las de los demàs ſus hijos, (*D*) y à todos ſus deſcendientes,

(A)

Relati ſupr. n.60. lit.K, qui docent eſſe primam qualitatem maioratus regularis. Molin.lib.1.cap.4. n.13. & lib.3.cap.4. per totum, vbi Add.n.13. Caſtill. 5. cap.160. à n.1.& 45. & cap.92.à n.30. Matienç.in leg.11. tit.7. lib.5. Recop. gloſſ.8.n.2.

(B)

Torre de maior. 1. cap.11. §.2. n.16. ibi: *Cum vocatus eſt maior natu ex linea filij maioris, vel maior natu in vno quoque alio gradu, non cenſetur vocatus maior natu inter omnes deſcendentes, ſed primogenitus CVIVSQVE GRADVS EX LINEA RECTA PRIMOGENITORVM.* Et cap. 14. §. 2. n. 11. & cap. 17. per totum, vbi pluribus DD. congerit.

Molin. 3. cap. 6. n. 29. & Add. n.32. Caſtill. 5. cap.93. n. 8. Carlos Gutierr. controv.lib.2.cap.14. n. 54. Avendañ. in leg.40. Tauri, gloſ.1.n.15. Valenç.conſ.97.n.11. Gutierrez Canon.quæſt. lib.2.cap. 14. n. 54. & pract. 3. quæſt. 67. n.21. Olea de ceſſ.iur. tit.3.quæſt. 4.à n.15.

(C)

Molin.de primog. 1.cap.3. n.9. ibi: *Pari ratione in ſucceſsione maioratus ſit ſervandum, vt deficientibus filijs, illicò filia ad ſucceſsionem admittitur, nec ei ſunt præferendi maſculi agnati, vel cognati remotiores.*

Undè loquens de maioratu regulari, Mieres part.2.cap.6.n.102. ait: *E pro eadem opinione ſunt leges 2. tit. 15. part.2. & leg. 40. Tauri, per quas patet, quod vbi non adeſt maſculus, in eodem gradu FÆMINA, PRÆFERATVR MASCVLO REMOTIORI.*

Ita Parlador. rer.quot.1. poſt lib. quæſt.6.n.5. in fine, ibi: *Cum igitur lex Regia expreſsit cautum ſit, tum maſculos excludere fœminas, cum eiuſdem ſint lineæ, & gradus, non cum ſit remotiores, vt definitum ſtat in dicta lege Partitarum.* Ita Mariñ.reſol.2.cap.106. n.27. ibi: *Non per hoc exiſtimandum illas excluſas eſſe, niſi tantum ſuſpenſas, dum adeſt maſculus in eodem gradu, per legem 2. tit.15.part.2.* Docent Covarrub. 3. variar. cap.5. n.5. in fin. Valenç.conſ.62.n.119. 157.& conſ.74. n.15.& conſ.109. num.47. Caſtill.5. cap.116. à num.4. Barboſ. dict. 361. à n.1.& axiomat.73. à n.9. vbi ex Thuſco, Tiraq. Cephal. Menoch. Peregrin. & alijs.

(D)

Torre de maior. tom.1. cap.2. §.3. num.47.& 54. verſ. *Et pariter*, ibi: *In maioratibus Hiſpaniæ, ſivè dictum ſit maior de domo, aut maior ætatis, ſivè primogenitus, ſemper intelligitur maior vocatus ordine primogenituræ, reſpectu fratruum, conſiderando maioratum reſpectu lineæ.* Idem cap.39. §.3.n.2. & 10.& cap.14.n.1. relatus infrà lit.E.

Add.

Add. ad Molin. dict.cap.4. n.14. ibi: *Pro regula tenendum, quod in successione maioratus ratione lineæ præfertur, quis omnibus prætensoribus, etiamsi sint PROXIMIORES IN GRADV, ET IN ALIJS QVALITATIBVS.* Et pluribus Torre 1. tom. cap.40. num.147.

Ex leg.2. tit.15. part.2.& leg.40. Tauri, vbi Avend. gloss.20. n.29.& in leg.2. Greg. Lopez verb. *Sino al hijo mayor.* Covarr. pract.cap.38. n.6.& 3. variar.cap.5.n.3. Gutierr. in dict.quæst.67.n.53. Molin.dict.lib.3.cap.4. 13.& cap.8.n.17. vbi Add. Roxas de incomp. part 8. cap.5.n.14. Altogr. controu.75. n.11.lib.2. Castill. 5. cap.92. num.52. & cap.93. n.9. vers. *Inde*, & §.1. num.24. 70. & 71.

tes, no permitiendo passe la sucession à otra linea, hasta que falte la de primogenitura. Y en los hijos de Martin Alfonso tambien considera este orden lineal; de suerte, que faltando los descendientes varones, y hembras de la hija primogenita de Martin Alfonso, *iuxta gradus proximitatem*, busca en la hija segunda la sucession de su linea. Es terminante la doctrina de Torre, y de todos los Mayorazguistas; (*E*) y por todos los dichos Autores se consideran las quatro calidades; nempè la linea, la primera: la segunda, el grado: la tercera, el sexo: y la quarta, la edad. Y para conocer qual es el sucessor, se atiende lo primero à la linea; y en concurso de linea, tiene la prelacion el mas cercano en el grado; y hallandose en vn grado, vence el sexo; y en la concurrencia del sexo, se atiende à la edad: (*F*) y esto se debe siempre observar, si no de-

(E)

Elegantèr Torre dict. tom. 1. cap. 14. n.1. ibi: *Expressè igitur dicitur inductus, maioratus linealis, vel regularis, quando ex dispositione resultat clarè de testatoris voluntate, quod prius vocaverit ad successionem maiorē natu, VEL INTER FILIOS ALICVIVS, VTPOTE MAIOREM NATV FILIJ, vel natu maiorem de aliqua linea, vel descendentia; vtpotè maiorem natu filiorum, & descendentium Titij; & posteà filium natu maiorem pariter ipsius*(Titij) *primo loco admissi, eiusque filios, & descendentes: & aliquo ex possessoribus sine prole defuncto, alium maiorem natu eiusdem lineæ, & descendentiæ Titij, iuxta gradus proximitatem.* Ut infrà latius dicemus n.70.

Docent Pegas tom. 1. cap. 2. n.94. & 95. cap.4. n.16.& tom.2. cap.10. n.30.& 102. Pereir. decis. 5. n.9.& decis.59.n.7. Gamma decis.258. n. 4. Giurb. de feud. §. 8. gloss.8.n.46. Molin.1.cap.4.n.48. & lib.3. cap.4. num. 13. vbi Add. Gomez in leg.8.Taur. n.2. Castill. 5. cap. 93. n. 14. Greg. Lopez in leg.2. tit.15.part.2.gloss.18.quæst. 6. in fin. Calan. cons. 38. n. 114. Fontanel. decis.34. à n. 4. Valasc. cons. 139. à n. 1. Cabed. 1. part. decis. 121. n.2. Cancer. 3. var.cap. 21. n.23.vers. *Adeò*, & n.295. Larrea decis. 8. n.50.& decis.33.n.33. Valenç. cons.23. à n. 127.& cons. 97. à num. 7. Cyriac. controu.269. num.5. cum alijs ab ipso citatis.

(F)

Pegas locis suprà proximè relatis, sed elegantèr ad rem, Torre dict.tom.1. cap.5. §.2. num.12. ibi: *Semper in progenitura propria, & regulari, servatur regula, vt primò, & principaliter in successione attenditur linea, secundò gradus, tertiò sexus, quartò ætas, vt communitèr Doctores.* Molin.dict.cap.4. à n.13.& cap.6. n.32. vbi Add. Valenç. cons.69. n.23. Amat.resol.1.n.32. Aponte de potest. Proreg. tit.9. à num.30. Tondut. resol. civil. cap.89.n.1. Castill.5. contr.cap.67. n.23.& cap.93.num.3. Gutierr.pract. lib.5.quæst.28. à n.44.Fontan.decis.34.n.4. Velasco in Ioan. 4. 2.part. punct.2. §.1.in princip. Gamma decis.93. num.10. Card.de Luca 1. de feud. num.171.& tom.1.de fideicom. disc.16.n.6. Roxas, Larrea, Lara, & Mieres vbi suprà.

dexare otra cosa dispuesto el Testador. (*G*)

67 Todas las referidas calidades, las hallamos expressadas por nuestro Fundador en la clausula 11. que es conclusion de este primer llamamiento de segunda orden, que dexamos explicadas en el Discurso 2. à num. 33. y 35. algunas dicciones, y otras reservamos, por ser mas propias deste lugar; dize assi: *E falleciendo todos estos fijos, è fijas, nietos, è nietas, è sus descendientes de la linea derecha del dicho Martin Alfonso, lo que Dios no quiera, mando, que lo aya, y herede la fija mayor del dicho Garci Fernandez, mi fijo* segundo, (Casa 7.) en que hemos de suponer el principio vulgar, que estos descendientes de la linea de Martin Alfonso, que estàn puestos en condicion, lo estàn en la disposicion: Lo vno, por la naturaleza de los Mayorazgos de España, perpetua: (*H*) Lo otro, por la voluntad expressa del Fundador, que no quiere suceda la linea del hijo segundo, hasta que falten los descendientes del primogenito; en que manifestò, que el que quedasse desta linea, avia de suceder. (*Y*) Vlterius se seguirà el absurdo de que estuviesse la sucession *in suspenso*, contra la ley, y naturaleza del Mayorazgo. (*J*)

Esto

(G)

Pegas dict. tom. 1. cap. 2. n. 95. & n. 121. ibi: *Nisi institutor, aliud in contrario disposuerit, namque si aliter disponat, id erit inviolabiliter servandum.* Torre de maior. tom. 1. cap. 3. §. 5. n. 97. Castill. 3. cap. 115. n. fin. Valenç. Larrea, Lara, Roxas, Gutierrez vbi suprà, Vela in dict. differt. 49. n. 15. Cabed. vbi suprà, Gomez, & Avend. ad legem 40. Taur. Fontan. dict. decis. Pereir. decis. 115. à n. 1. Phœb. 2. part. decis. 176. n. 41. Velasc. cons. 171. n. 19. Gamma, & Giurb. vbi supr. Surd. Carol. de Luca de lin. leg. art. 27. n. 22. Emin. Luca de feud. art. 1. n. 174.

(H)

Molina 1. cap. 6. àn. 1. vbi Add. Pegas cap. 6. n. 194. vers. *Vndè videamus*, & cap. 9. fol. 191. vers. *Vndè*. Torre tom. 1. cap. 9. à n. 95. & decis. 17. n. 16. & 17. Castillo 5. cap. 65. per totum, & 4. controv. cap. 9. Sessè decis. 65. Crespi observ. 1. cap. 19. Thesaur. latè decis. 96. per totam, Mantica de coniect. 11. tit. 5. n. 1. Menoch. de præs. 4. præs. 76. n. 23. & præs. 89. n. 105. Marisc. 1. var. cap. 27. à n. 5. Fusar. de subst. quæst. 437. à n. 23. Cancer. var. resol. 2. part. cap. 21. n. 91. Altograd. cons. 36. & decis. 315. n. 4. Covarrub. 3. var. cap. 5. à n. 3. Vela differt. 48. n. 68. & differt. 49. n. 24. Gutierrez cons. 13. n. 11. Paz de tenut. 1. cap. 34. n. 80. Mier. 1. part. quæst. 48. n. 49. & 94. Capic. Latr. decis. 1. n. 1. vers. *Quando concurrunt*, Cyriac. contr. 281. n. 60. Roxas de incomp. 8. part. cap. 8. n. 11. vbi Aguila, Solorç. de Ind. Gubern. lib. 2. cap. 16. à n. 82. & cap. 17. n. 13. Emin. Luca de fideicom. discurs. 70. n. 9. & pluribus Torre 1. cap. 9. n. 24. tom. 2. quæst. 53. n. 61. & tom. 3. decis. 27. n. 5.

(Y)

Doctores citati litera præcedenti, & sequenti.

(J)

Contra legem 45. Tauri, vbi Gomez à n. 1. Larrea decis. 51. n. 7. Molin. 1. cap. 12. n. 35. & cap. 16. à n. 32. & lib. 3. cap. 10. à n. 38. & cap. 20. à n. 1. ad 44. vbi Add. Mieres de maiorat. 2. part. quæst. 6. à n. 201. part. 3. quæst. 9. à n. 45. Castill. 2. contr. cap. 13 à n. 10. & 5. cap 91. n. 16. Valenç. cons. 83. num. 48. Solorçan. de iur. Indiar. 7. lib. 2. cap 6, à n. 46. Roxas de incomp. part. 5. cap. 2. à num. 29. & cap. 3. à n. 52. & part. 10. decis. 358. à n. 4. Torre de maior. tom. 1. cap. 25. §. 20. n. 222. & §. 21. à n. 229. Card. de Luca de fideicom. discurs. 7. n. 9. & discurs. 9. n. 16. vers. *Et licèt*, Cyriac. controu. 205. Paz de tenut.

cap.12. à num.19. & cap.35.num.4. Pater Molin.de iustit.& iur. tit.3.disp.593.num.6.& 634. Flores Diaz de Mena ad Gamma, decis.23.num.4. Carol.de Luca de lin.leg. art.12. num.55. vers.*Distingue*. Covarrub. vbi supr. cum alijs.

68 Esto supuesto, y la explicacion que se hizo arriba de la palabra *todos estos*; en que se comprehendiò el defecto de la agnacion de todos los agnatos de Martin Alfonso. (*K*) En la palabra *fijas*, comprehende el principio de este llamamiento en la clausula 9. en que llama à la sucession de este Mayorazgo à la hija mayor de Martin Alfonso; despues à la segunda, y tercera: primera calidad de Mayorazgo regular. (*L*) Prosigue la palabra *nietos*, comprehendidos en la clausula 9. y 10. en que cumple la segunda calidad de Mayorazgo regular, prefiriendo el varon à la hembra, (*M*) con la calidad que dexamos explicada de ser el llamamiento discretivo, no de masculinidad; (*N*) pues no formò linea en èl, y solo fue para preferir en su grado à las hembras, nietas de Martin Alfonso. (*O*) E *nietas*, explicamos arriba, num. 36. que del llamamiento desta hembra, y el llamamiento que haze en la clausula 14. llamando à las hijas de Maria Alfonso su hija, aunque no huviera otra razon, no aviendo expressa, y clara voluntad contraria de nuestro Fundador, se avia hecho regular este Mayorazgo, (*P*) por aver reasumido su propria naturaleza de los Mayoraz-

(K)
Ex dictis suprà discurs.2.num.36. liter.O, P, & Q.

(L)
Probant Doctores citati num.66. lit.B, D, & E.

(M)
Dictum est ex num.26.cum seqq. ex liter.H.

(N)
Iuxta adducta in num.29. & 32. liter.R, cum sequentibus, vbi diximus, aliqua de non formatione lineæ masculinitatis, lit.Z, n.38. lit. E, F, & G,& H, quibus addendum est Torre dict. tom.1. cap.41. §.7. num.20. ibi: *Ad secundum, quòd lineam non possit incipere, nec transmitti iussu cedendi, nisi ab eo, qui lineam iam efformabit possidendo primogenituram*, redit rationem num.28. *quia cum hoc in casu, non adsit linea, neque supersint illius reliquiæ, non potest prælatio lineæ quæ non est considerari, quia non entis nullæ sunt qualitates*. Ex Molineo tract. de iur.vet. 6. à n.20. & in decis.414. n.6. vers.*Verum*. Altograd.Iunior.contr.59.n.41. quibus adde dicta suprà num.32. ex lit.T, & ad Z, & num. 34. liter.Y, cum sequentibus.

(O)
Præter dicti num.49.ex lit.B, C, & D. Torre dict. tom.1. cap. 25. §.7.num.83.& 85. ibi: *QVANDO PRÆLATIO EST INDEFINITA, non vbicumque est restricta ad filios primi gradus*. (Et num. 85. prosequitur ita:) *Verum contraria sententia, in abstracto considerata prævalet, vt quando ex alio non constat de voluntate testatoris masculorum, prælatio intelligatur respectu fœminarum eiusdem gradus, non respectu fœminarum in proximiori gradu*. Ex Molina, Mieres, Larrea, Lara, Valenç. Rosa, Vela, Covarrub. Gutierrez, Gregor. Lopez, & alijs relatis, supr. ex num. 40. lit.A, D, & E.

(P)
Ex adductis suprà num.49. liter.D, & E, & liter.B, & C, & num.61. liter.N, & num.67. liter.G, Y, & J.

razgos de España sin qualidad. (*Q*) Y si en los feudos, que son de naturaleza mas opuesta à las hembras, *semel effeminatus maioratus*, queda con la naturaleza de regular, y solo en su grado la prefiere el varon; (*R*) con mayor razon se debe observar esta regla en nuestro Mayorazgo, donde superabunda la expressa, y geminada voluntad de que sucedan hembras, y de hazer este Mayorazgo regular. (*S*)

69 Prosigue: *E sus descendientes de la linea derecha de Martin Alfonso.* En estas palabras està toda la resolucion de este pleyto; y asi se expondràn con alguna mas expresion. No es dudable, que con la palabra, *è sus descendientes*, formò linea de todos los descendientes de las tres hijas de Martin Alfonso, llamadas en la clausula 9. y 10. (*T*) y no faltando todos los de la primera, no tiene lugar la

(Q)

Pegas dict.cap.9.n.369. Molin. lib.1. cap.4. à n.17.& lib.3.cap.8. à n.8. Castillo 5.contr.cap.143. §. vnic.in princip.Gratian.tom.4.discept.695.n.17. Torre de maiorat. tom.1.cap.25.§.25.n.288. Mieres dict.part.2. quæst.6. n.276. Roxas de incomp.dict.part.3.cap.4.n.17. Rosa consult.69.à num.11.Lara in d.cap.30. n.76. Gomez in leg.40. Taur. n.60. cum alijs citatis suprà, num.61. N, à n.65. 66. à litera A, ad Y.

(R)

Torre de maiorat. tom.2. resp. Bosc.1.n.137.contra medium, ibi: *Feudum semel præventum ad Clericum, semper remanet Clericale, sicut feudum semel à fœmina detentum, semper remanet fœmineum.* (Et quod valet his terminis argumentum de maioratu ad feudum) ipse in eadem quæst.57. assert.3. art.2. num.41. 42. & 45. ibi: *Quia agimus de feudo, in quo regularitèr succedit ex eius natura masculus equaliter cum fœmina, ne ad effectum simultaneæ successionis; sed vt paritate gradus masculus præferatur, vt regula est in alijs materijs* (nempè Maioratibus) *notissima, quòd quādo fœmina ex alio non reperitur exclusa à dispositione masculorum, prælatio intelligitur in paritate gradus.* Ex Mieres d. q.6. n.503. Castill.7. cap.4.n.104. Roxas dict.3.part.cap.4.à n.26. Fontanel.decis.35. à n.12. Valenç.dict.cons.97. n.114. cum alijs ipse Torre ibidem, num.11. 14 & 50. & nota 40.& 43. vbi dicitur: *Regulare feudum fœmineum, quando in principio vel fuit investita fœmina, vel fuit voca fœmina, ita eodem modo, maioratus, dicitur effeminatus*, vt probavimus suprà num.38. ex lit.E, ad P, cum Doctor. hic repetendis. Torre dict.tom.1. cap.5. n.62. quia valet argumentum de feudo ad maioratum. Castill.5. cap. 141. num.12. Solorç.de iur.Indiar.2.cap.1.num.80. Vela dissert.49. num.21. Surd.cons. 241. num.40.

(S)

Nam datur eadem ratio, vt probatur ex dict.num.præcedenti, *quibus accedit ipsius Torre resolutio*, tom.1.cap.25.num.185.& 186. vbi loquens de feudo, sic prosequitur num.185. *Huiusmodi verò conclusio limitatur in fideicommissis perpetuis, &c.* Et num.186. *Prætereà idem tenendum in primogenituris, & maioratibus præsertim Hispaniarum, in quibus ob naturam dispositionis admittentis fœminas per masculos, non procedit regula exclusionis.* Ex Mieres, Castillo, & alijs, quibus iunge Doctores citati suprà, num.61. lit.N, & ex dict.num.32. lit.E, ad P, tom.1.cap.5.num.62.

(T)

Barbos. appell.70. per totum, Altograd.Iun. controv.42. num.63. Luca de linea leg. lib.1.art.23.num.15. vers. *Et divers.* Pegas dict.tom. cap.10. ex num.84. ad fin. capitis, expressè Torre tom.1.cap.18.per totum, & cap.41.num.38.& 39. Molin.3.cap.6. à num. 29. vbi Add. Castill. 3.cap.15. num.2. Reinos. observ.23. num.6.& observ.24. num.20. Valasc.de Reg. aclam.2. part.1. punct.51.num.7. Covarrub.practic. cap.38.num.9. vers. *Tertio.*

(V)

Pegas dict. cap. 10. n. 70. circa med. ibi: *Advertendum est, quot cuiusque possessoris sunt filij, tot lineæ considerantur.* Idem 84. & num. 109. & pasim in eo capite, docent Molin. 3. dict. cap. 4. n. 14. cap. 6. n. 31. Mieres 2. par. quæst. 6. n. 70. Valenç. conf. 97. n. 9. Castill. 3. cap. 15. à n. 52. & 5. cap. 93. n. 43. Ponte de pot. Prorreg. tit. 9. n. 42. Robl. de repræs. 3. cap. 4. num. 6. Reinos. observ. 23. à num. 7. Sous. Mac. decis. 16. n. 9. Gregor. Lopez leg. 3. tit. 3. part. 6. verbo *Mugeres*, quæst. 21. Gutierrez Canon. quæst. 14. num. 5. Covarrub. vbi suprà.

(X)

Pegas dict. cap. 10. n. 83. in fin. Molin. 1. cap. 2. in fin. Castillo 3. cap. 29. n. 14. & 4. cap. 8. à n. 1. Sousa vbi supr. n. 1. Gamma decis. 342. n. 1. Cabed. 1. part. decis. 121. n. 2. Torre de maior. 3. tom. decis. 31. n. 4. 5. & 6. vbi plures.

(A)

Torre de maiorat. 1. cap. 5. §. 3. à n. 13. vbi elegantèr ad rem describit lineam rectam, & primogenitam, ibi: *Linea recta in primogenitura, non fit ex omnibus, qui ab institutore, SEV AQVOVIS POSSESORE MAIORATVS DESCENDVNT; sed ex ipsis primogenitis, qui gradatim procreantur, constituntur, qui omnes efficiunt novas, & diversas lineas, ab eorum fratribus con distinctas; & sic fratre, secundo, vel tertiogenitus, non dicitur de linea fratris primogeniti, & numquam filius secundus, respectu fratris primogeniti, & eius prolis, dicitur in linea recta; quia tunc valet axioma, quod coniuncti nobis ex fratre, non sunt ex nostra linea, licèt sin ex linea patris, vel avi; quia ex linea recta dicuntur descendere liberi eorum, qui sunt primogeniti; non autem liberi eorum, qui sunt secundogeniti.*

Undè Pegas de maior. cap. 5. n. 37. vers. *Et in*, (ait:) *Et in linea recta, sunt descendentes primogeniti, & non transversales, neque in illius vocatione comprehenduntur.* Idem, cap. 10. ex num. 397.

Terminantèr docet Castill. 5. contr. cap. 93. 5. vers. *Tertia regula*, & n. 18. Roxas de incomp. 1. part. cap. 6. à n. 144. Molin 3. cap. 4. n. 33. cap. 6. n. 36. & 51. Mieres de maior. 2. p. quæst. 6. vers. 7. & n. 69. & quæst. 5. n. 55. Cald. conf. 15. n. 17. Gutierr. Can. 2. cap. 14. n. 47. & 50. vers *Regula*, Covarrub. pract. quæst. 38. n. 6. vers. *Etenim*, Pich. lib. 3. inst. tit. de hæred. quæ ab intest. defer. §. 3. à n. 1. Robles de repræs. 3. cap. 4. n. 16. Fontan. 4. tom. decis. 34. n. 8. cum seqq. Castill. dict. 5. cap. 137. n. 11. Surd. conf. 554. n. 10. Mench. de succes. creat. 3. part. §. 27. n. 20. Carol. de Luca de lin. leg. art. 27. n. 25. Cancer. var. res. 3. cap. 12. n. 195. Thesaur. 1. quæst. for. cap. 34. Valenç. Ramon, Peregrin. Velasco, Pereira, Phœbus, vbi proximè, & Emin. Luca de feud. art. 1. n. 174. cum alijs ab ipsis relatis, & præcipuè à Castill.

la linea de la segunda; (*V*) y se verifican las calidades del Mayorazgo regular; siendo el norte desta sucesion, la voluntad del Testador. (*X*) En la question deste pleyto, siendo de la linea de la descendencia de Martin Alfonso, *DON LORENZO*, (Casa 63.) y *DON ANTONIO*, (Casa 66.) y *LA CONDESA*, (Casa 67.) se duda quien ha de suceder, segun el principio sentado num. *66.* resuelve la duda nuestro Fundador en favor de la Condesa en la diccion siguiente de la mesma clausula 11.

70 Prosigue nuestro Fundador con dichas palabras, *de la linea derecha de Martin Alfonso*; donde contempla la linea derecha, por la descendencia de la hija mayor, que esta es la linea derecha, primero llamada en el principio de este llamamiento. En la clausula *9.* de la sucesion regular, que manifiesta la prelacion; (*A*) y por que en segundo lugar en la clausula 10. en defecto de la linea de la hija mayor de Martin Alfonso, llama à la hija segunda, en que forma segunda linea, y en defecto de esta, forma linea en la tercera hija; siendo

prin-

principio sentado en la materia de *Maioratibus*, que cada vno de los descendientes, en sus hijos forma otras tantas lineas como hijos tuvo. (*B*) Que el Fundador prefiera la linea llamada, y predilecta, se harà mas claro de las distinciones siguientes.

71 La linea, lo primero, se considera recta, ò transversal. (*C*) La recta, ò derecha, es la que trae su origen desde el hijo mayor primogenito, llamado à la sucesion, y và discurriendo por todos los descendientes, que gozan en sus grados la calidad que apeteciò el Fundador, de que sucedan *maiores natu*: y esta linea llaman los Doctores de primogenitura, de prerrogativa, prelacion, y predilecta; y la llaman linea de possession, por el primero llamado, desde el qual en la linea se posseyò el Mayorazgo: (*D*) y linea de substancia efectiva de possession, y actual; porque està en acto, y possession de suceder: y en todos es regla, que si no sucediò el padre en el Mayorazgo, no tiene el hijo linea de prelacion en las especies, y diferencias dichas; (*E*) y no puede excluir à la hembra de la linea recta de primogenitura, y de substancia, aunque sea mas cercano pariente del Fundador. (*F*)

72 Linea inflexa, obliqua, ò torcida, se llama transversal, que no està en possession; aunque descienda del Fundador, se atiende solo à la linea que possee, que llamamos recta, y de primogenitura: no à la que se forma

R de

(B)

Pegas dict. cap. 10. n. 70. vers. *Advertendum*, relatus supr. lit. T, & 111. vers. *Attentò*. Expressè Torre relat. supr. lit. A, Castill. dict. cap. 93. à n. 43. Molina, Caldas, Mieres, & cæteri Doctores, citati lit. A, & G.

(C)

Torre de maior. tom. 3. decis. 33. n. 49. & tom. 1. cap. 39. §. 9. n. 19. ibi: *Linea retta non vuolt diraltro, che linea diretta, à differenza de la transversale, che, è obliqua, onde Pich. 3. inst. tit. 6. n. 4, diesse ego cum Hotom. & Cujac. duplicem tantum esse constituo, videlicet lineam rectam, & transversalem.* Ita Pegas tom. 1. cap. 5. n. 37. & Doctores citati lit. A, cum Castill. dict. cap. 93. à n. 5.

(D)

Pluribus Pegas dict. cap. 10. n. 54. ad 57. Torre relatus suprà, sed ad rem n. 22. ibi: *Recta linea adeò est in primogenitorum privilegiata, vt semper dicatur SVCCESSIVE VOCATA IN INFINITVM ex propria vocatione primogenitorum.* Et cap. 35. n. 205. & cap. 40. num. 149.

(E)

Torre de maiorat. cap. 39. §. 12. n. 12. *Effectiva, quæ per solos descendentes efformatur, semper prævalet.* Idem cap. 41. §. 7. n. 26. ibi: *Linea possessoris, non potest incipere, nisi ab eo, qui primogenituram occupavit.* Et in cap. 5. n. 42. ex Castill. & Card. de Luca, ait: *Linea substantiæ, solum datur in maioratu, ET PRIMOGENITVRA REGVLARI, VBI VOLVNTAS TESTATORIS, NON DESIDERAT VLLAM QVALITATEM:* ad hoc, *vt successio per lineam primogenituræ deferatur.* Et n. 35. & 36. asserit: *Actualem lineam, esse lineam substantiæ possessoris, & primogenituræ.* Vbi plures Doctores ex Castillo.

(F)

Ipse Torre terminantèr, tom. 3. quæst. 54. ex n. 14. ex Molin. 3. cap. 4. n. 2. Mieres 2. part. quæst. 61. n. 10. Castill. vbi suprà, & alijs infrà referendis.

de los hijos ſegundos, y terceros de cada grado de los de la linea derecha actual de primogenitura; (*G*) ſe llama contentiva, porque ſe contienen ſus individuos, llamados en la deſcendencia del Fundador; (*H*) y habitual, porque aunque no eſtà en actu de ſuceder, faltando la que la precede, ſiendo llamada, tiene eſperança habitual de ſuceder; (*Y*) y aſsi, no puede llegar al acto de ſuceder ſi huviere quedado algun individuo, varon, ò hembra de la linea de primogenitura, haſta que falten todos. (*J*)

73 Lo ſegundo ſe ha de notar, que la linea tiene ſu curſo deſcendiendo; y aunque ſe dà linea aſcendentis, y deſcendentis, (*K*) es contra la naturaleza de la linea aſcendere; y aſsi, *ſemper appetit curſus naturæ*, à ſemejança del Rio, que es contra ſu natural, que las aguas retrocedan, y buelvan atràs ſu curſo, ſino es en el caſo

(G)

Probatur ex dict. lit. A, & C, & terminantèr Pegas cap. 10. n. 45. verſ. *Quia vſus quiſque*, (ait:) *Poſſeſſor primogenij, ſtirps, ſeu truncus dicitur tot linearum, quot filios, vel filias habet; quorum quilibet eſt caput novæ lineæ deſcendentis, reſpectu patris, tranſverſalis, reſpectu fratruum ſuorum, inter quas ſucceſsionis ordo primogenituræ ſervatur.* Ex text. in cap. vlt. de conſang. & aff. vbi Gonçalez, & in cap. 3. eodem, vbi Gloſſ. verb. *Si ergo.* Mieres 2. part. queſt. 7. num. 13. Molin. 3. cap. 6. à num. 30. vbi Add. Caſtill. 3. cap. 19. à n. 91. ad med. & n. 100. 108. 117. 188. & 5. cap. 93. n. 5. Ramon conſ. 100. n. 483. Eſcobar de purit. 1. part. quæſt. 4. §. 1. n. 44. Reinoſ. vbi ſupr. à n. 25. Covarrub. Gutierr. Valenç. & Cancer. vbi ſupr. Amat. reſol. 1. n. 32. Tapia à n. 141. Roxas part. 1. cap. 8. à n. 16. Carol. de Luca de lin. legal. art. 4. & 5.

(H)

Torre de maior. tom. 3. deciſ. 33. n. 84. ibi: *Quia vocando poſt omnes proximiorem, indicavit reſpexiſſe etiam lineam contentivam, poſt eius* (lineam) *effectivam evacuatam, & ſic contemplaſſe totam agnationem vtriuſque lineæ.* Ex Celſo, Fuſario, Peregrin. & alijs.

(Y)

Torre dict. cap. 5. n. 31. & 32. circa fin: *Habitualis linea, in qua ſufficit, quod ſit caput, qui ſuccedere poſsit, ... & ſic non requirit vllam in actu occupationem, ſed ſat eſt, in habitu, ſpe, ſive aptitudine, aut potentia ſuccedendi.* Expreſsè Caſtill. dict. 5. cap. 138. n. 14. Roſa conſult. 69. n. 9. Roxas part. 1. cap. 6. §. 12. n. 146. & §. 13. n. 53. Larrea deciſ. 8. à n. 7. Molin. dict. cap. 6. n. 36. Robles dict. cap. 30. à n. 16. Souſ. Mac. lib. 1. cap. 10. à num. 16. Mart. de iur. ſucceſ. leg. part. 3. quæſt. 1. art. 2. à n. 17. Cyriac. de ſucceſ. Duc. Mant. art. 1. num. 363.

(J)

Idem, dict. cap. 5. n. 28. ibi: *Linea, de qua agitur poſſeſſoris maioratus, à qua numquam ſucceſsio debiat, donec ſtat aliquis per rectam lineam deſcendens ex ea, adeò vt etiam ſi teſtator vocaverit proximiorem, nihilominus proximior dicitur, qui eſt in linea primogeniti, non verò qui deſcendit à ſecundogenito, & ſi proximior ſit teſtatori.* Ex Gratian. diſceptat. 456. n. 5. Vela diſſert. 49. à n. 53. Cancer. 3. var. cap. 22. n. 295. Molina, Caſtillo, Cyriaco, Luca, Ramon, vbi ſuprà.

(K)

Pegas cap. 9. n. 45. & 46. Torre dict. cap. 5. n. 43. & 44. Molin. dict. lib. 3. cap. 9. num. 11. Pereir. dict. deciſ. 5. n. 4. Solorç. de iur. Indiar. 2. cap. 17. n. 16. Roxas dict. part. 1. in ſcient. à n. 192. Burg. de Paz conſ. 29. n. 24. & 54. Luc. dict. art. 8. Lara de vit. homin. cap. 2. n. 44. ad 47. Gregor. Lopez in leg. 4. tit. 16. part. 6. gloſſ. 1. Matienç. Azevedo, Velazquez, Avendaño, & alijs relatis à Roxas num. 196.

caso que le cortaren su corriente, (*L*) y entonces *regurgitans aquas*, rebalsando sus aguas, detenida su corriente, haze su curso por el mas cercano canal que encuentra: (*M*) assi es el curso de la sucession del Mayorazgo, que faltando la linea, que es la madre de su corriente (regurgitat retrò successio) retrocede al canal mas proximo de la linea de primogenitura, que quedò en el segundogenito de ella; y haziendo la madre principal, y linea de primogenitura, corre por ella la sucession: (*N*) y aunque aya otras lineas mas altas de segundagenitura, y mas proximas à la raiz del primer llamado, y del Fundador, no las atiende, (*O*) sino es à aquella en que menos repugnancia natural ay de retroceder, que està mas cercana al vltimo Posseedor; siendo en la que mas ha baxado, descendiendo la sucession por mas primogenitos. (*P*)

74 Lo segundo se ha de observar, que el Fundador es dueño de dàr estension à la linea, como de cortarla, si la hiziere de qualidad: (*Q*) y assi todas las calidades, y reglas referidas, se cohartan, y ciñen à la expressa voluntad del Fundador, à que solo se debe

(L)

Torre dict. cap. à n. 50. eleganter. ait: *Successio sequitur votum naturæ, quæ vult potius descendere, quam ascendere, ad instar fluminis, cuius cursus naturaliter, non admittit retrogradationem.* Ex Lara, Paz, Sarmiento, & alijs.

(M)

Torre dict. cap. 5. n. 52. ibi: *Vbi successio ad instar fluminis in proximiorem canalem descendentium confluit, nec regurgitat super caput suum, & sic successio confluit ad lineas communes stipitis proximiores.* Docent Castill. dict. cap. 140. in princ. Lara dict. cap. 2. n. 46. Luca dict. art. 8. n. 76. & Doctores citati litera K.

(N)

Pegas de maior. 2. tom. cap. 9. n 70. vers. *Cum igitur*, ait: *Vltimi possessoris pater plures filios procreasset, vnusquisque eorum, propriam constituit lineam, cui successio maioratus, suo ordine deferatur; suo* (inquam) *ordine, quia durante linea primogenita, non admittuntur lineæ secundo, vel tertiogeniti; & prima deficiente, admittitur secunda, & sic deinceps.* Molin. 3. cap. 6. n. 31. vbi Add. Castill. dict. cap. 93. num. 49. Cald. cons. 15. num. 17. Ponte, Phœbo, Gamma, Pereira, Robles, Reinoso, & Gregor. Lopez, vbi supr. Torre relatus lit. A.

(O)

Pegas cap. 10. n. 397. ibi: *Maioratus natura, & institutoris mens, in eo versatur, vt successio deferatur recto ordine successivo per suos descendentes de primogenito in secundogenito; & n. 398. exclusa tertijgeniti linea.* Ex Molina, Covarrub. Sousa, Giurb. & alijs suprà citatis, Torre tom. 1. cap. 5. n. 36. *Ea linea præcæteris eligenda, quæ proximior est lineæ extinctæ; & sic recurritur ad proximum truncum, & eligitur linea melior, & illis quæ supersunt exclusæ.*

(P)

Cap. 10. num. 243. vers. *Reus*, circa medium, ibi: *Vnusquisque enim possessoris filius sibi, & sui vnam lineam constituit, primogeniti tamen, vt prior, etiam potior, & præstantior est, nec reliquæ suo ordine successiviles sunt, quamdiu hæc perennat.* Torre vbi supr. lit. A, & ibi Doctores.

(Q)

Torre de maior. 3. part. decis. 31. n. 4. ibi: *Testatoris voluntas, naturalem lineam pro voluntate limitare, & coarctare potest.* Et num. 5. *Illam modificare potest.* Idem tom. 2. quæst. 58. n. 40. & 51. Pegas pluribus, cap. 9. n. 1, 2. 4. & 5.

(R)

Pegas dict.tom.2. cap.9. n.6.& 7. leg.5.tit.7.lib.3. Recop. leg.40. Taur. Larrea decis.33.n.31. Vela dissert.47. n.43.& dissert.49. n.50. Castill. 4. controv. cap.5. num. 3. cap.8. n.1. cap.9. n.21. & tom.5. cap.64.n.3. Molin.lib.1. cap.4.nu. 19.& 32.vbi Add. Valenç.consf.97. n.186. 216. & 217. Pereir. de iur. Indiar. 2. cap.19.n.2. Tonduto civil.cap.89.num.11. Gamma decis. 360.n.3. Torre de maiorat.tom.1. cap.10.n.1.&cap.22.n.2.& tom.2. quæst.56. n.18. & tom.3. decis. 4. n.1. decis.11. n.10.& 13.decis.27. num.8. vbi plures Doctores.

(S)

Torre de maior. 2.part. cap.54. n.28. ibi:*Et licèt ex succesiivè descendentibus novæ lineæ subalternæ pullulent, vel masculinæ, vel fœmineæ, iuxta sexum filiorum, à quibus derivantur; ex quo hæc novæ lineæ absolutè dici non possunt masculinæ, nec fœmeninæ, quando non efformătur, vel à masculis tantum, vel à fœminis tantum.* Docent Robles dict.lib.3.cap.4.num.5. & 16. Roxas 3. cap.6.num.329. Card.de Luca de emphit. discurs.13. n.4.& ipse Torre quæst.6. n.7. & tom.1. cap.38. num.397. & 434.

(T)

Expresius ad rem, tom.3.decis. 39.n.4. ibi: *Licèt testator habuerit pro extinctis lineis dictarum quatuor nepotum, considerando istas lineas à testatore efformatas quoad illam qualitatem masculinam à testatore volitam; non tamen consideravit pro extinctis lineas MATERIALITER, ET QVOAD SVBSTANTIAM IPSAM, hoc est quoad personas, quæ ex ipsis lineis super esse poterant, non habentes vocationem qualificatam, iuxta duplicem differentiam linearum, quarum, altera, est qualitatis, in qua constituuntur solum masculi: altera substantiæ, in qua constituuntur fœminæ, & eis descendentibus.* Et n.5.circa med. *Quas testator respexit, cum vocavit proximiorem, iuxta iuris dispositionem, cogitando, vt succederet proximior ex reliquijs linearum, quas prudens testator, oblivisci non poterat, ET QVEMADMODVM LINEAM CHRISTOFORI PRIMOGENITI MASCVLINITATIS PRÆLATA FVIT ALIJS LINEIS, ITA PRÆFERENDA ERAT LINEA SVBSTANTIÆ IPSIVS* (nempè fœminarum) *CÆTERIS ALIJS.* Ex Castillo, Roxas, Molina, Rosa, & alijs Doctoribus, citati lit.S.

debe atender. (*R*) Vsa nuestro Fundador esta potestad en la disposicion de este Mayorazgo, formando dos lineas en la descendencia de sus quatro hijos: La primera, en el primer orden de llamamientos de agnacion, en la clausula 1. hasta la 9. en que cortò, y limitò la linea de descendencia solo à los varones, descendientes de sus hijos; y asi se llama linea masculina de agnacion, y linea de qualidad, que aviendola, excluye à la de substancia. (*S*) Y en defecto desta linea, en la segunda orden de llamamientos forma la segunda linea femenina, y de substancia, con el llamamiento de Mayorazgo regular, llamando à la hija mayor de su hijo mayor Martin Alfonso en las clausulas 9.10. y 11. y despues à las hijas de los otros hijos, por el orden de sucesion. (*T*) Esto manifestò en la clausula 9. llamando (en defecto de los varones de la linea masculina) à la hembra mayor, hija de Martin Alfonso; en que dà principio la linea femenina, por el mas cercano primogenito de la linea derecha de Martin Alfonso. (*V*)

Avien-

(V)

Pegas cap.10. n.107. vers. *In casu*, ibi: *In casu circa quem versamur testator successores in stirpes manifestissimè vocavit ex verbis comprobatur, è non habendo linea masculina de dita gerazaon de minha sobrinha Dona Antonia, virà en tal caso à gerazaon de dita minha sobrinha POR LINEA FEMENINA: hæc verba omnem excludunt dubitationem, duplicem casum complexus testatoris providentia, quando lineas vocavit,* ibi: *LINHA MAS-*

MASCVLINA. Et ibi: *LINHA FEMENINA.* Idem tenet Torre de maiorat. cap. 40. num.147. (ait) pro regula: *Quod vocatis ad fideicommissum masculis, & post eos fœminis* (vt in nostro maioratu) *adhuc ex prærrogativa lineæ, iam admissæ fœmina, filia vltimi possessoris* (primogeniti lineæ) *excludit masculum alterius lineæ, adeò vt Doctores* (asserunt) *tanti hanc prærrogativam lineæ, quod etiam si testator declaret suam intentionem esse, quod vellit masculos præferri fœminis, ID SEMPER intelligatur existentibus in eadem linea.* (Et infrà:) *Et revera, si in vocatione à testatore facta, seu substitutione, in casu quo aliquis sine filijs masculis decedat, filia fœmina, adhuc excludit substitutum. Ex leg. Cum avus, ff. de condit. & demostr. Ob prærrogativam lineæ; QVANTO MAGIS DICENDVM VENIT IN CASV NOSTRO, EO, QVOD FÆMINÆ VOCATÆ SVNT CVM QVALITATE NATV MAIOR.* Ex Mieres dict.quæst.6.n.7.Molin.dict. lib.3.cap.5. à n.71. Fontan.decis.31.n.11. Cresp. de Vald. observ.22.n.147. Covarrub. 2.var. cap. 38. n.11. & pluribus alijs ab eo ibi relatis docent prætereà Pegas vbi suprà, & passim in dict.cap.10. ex n.102. Castill. dict.cap.19. n.88. & 213. & cap.93. n.10.& 11. Larrea decis.31. n.2. & 33. n.33. Pereir. decis.51. à n.4. Valasc.de iur.emphit.quæst.50. n.29. Molin.lib.3.cap.6.n.23.& cap.8.n.1. Valenç.cons.97. n.7.Gomez in leg.40.Taur. à n.59.Reinos.observ.26.n.11. Robles de repræs.lib.1.cap.5.n.16.& pluribus alijs relatis ab Add. ad Molin. vbi supr.

75 Aviendo esta hija faltado, ò no existido, ex dictis supr. à num.40. ad 46. por la clausula 11.haze el llamamiento expresso de regla, para el caso prevenido en la clausula 9. llamando à la nieta, y descendientes hembras de Martin Alfonso, en que està substituìda, y està comprehendida, por descendiente de la linea derecha de Martin Alfonso, la Condesa, (Casa 67.) y debe preferir à sus Opositores, por conservarse en ella la linea de primogenitura derecha, y predilecta, que contemplò nuestro Fundador en dicha clausula 11. como en terminos de nuestro pleyto, resuelven con nuestros Reinicolas, Pegas, y Torre. (*X*) Y por el contrario, siendo

(X) Pegas de maior. 2.tom.cap.10. n.102. ibi: *Summus in successione maioratus ex vi institutionis, nam dispositum invenitur à testatrice, quod extinctæ lineæ masculinitatis* (agnatitiæ) *quas primo vocavit deferatur successio ad lineas fœmeninas Antoniæ sororis suæ Franciscæ filiæ; sic ita disposito, defuerunt lineæ masculinæ, primò vocatæ; ad cuius successionem procedentes ex vocata Antonia concurrunt; sed meliori iure Sebastianus, nam vnusquisque ex filiabus prædictæ Antoniæ, suam lineam constituit; & sic finita vna,* (nempè primogenita) *ad proximiorem fit transitus, ad quod ad ascendentem communem recurrendum est.* Et n.103. *prosequitur: Et cum ex dicta Antonia filia primogenita, vel senior sit Maria, quæ per se constituit lineam, vt vna quæque ex sororibus, ad lineam Mariæ ius succedendi devolutum fuit.* (Et infrà:) *Et sic ad Sebastianum pronepos dictæ Mariæ, nepos ex filio seniore Emmanuele, & sic iustè, recteque ad eum successio devoluitur; QVIA EX LINEA PRIMOGENITVRÆ, PROCREATVS EST, DEFICIENTE, VT DEFECIT MASCVLINITATIS LINEA.*

Torre de maior.tom.1. cap.39. §.11.n.4. ex Molin.Castillo,& Valenç. asserit: *Communem esse regulam, quod recta linea, non ex omnibus, qui ab instituente, seu quovis maioratus possessore descendunt, SED EX IPSIS PRIMOGENITIS, QVI GRADATIM PROCREANTVR, TANTVMMODO CONSTITVITVR, vt inter filios, nepotes, ac pronepotes, cæterosque descendentes, primogeniti tantum lineam rectam efficiunt; & finita vna linea, non consideramus personam proximiorem, sed lineam proximiorem, & in tali linea proximiori, quærimus, quæ descendit per ipsam lineam rectam ex filio maiori, vt primogenitus, & ille præferatur; intelligendo semper de linea directa, de qua testatoris dispositio,* (& infrà) *& semper ab eo incipit linea recta, in quem intravit successio, quæ debet om-*

omninò evacuari antequam ad aliam fiat transitus, ad similitudinem edicti Prætoris de bonorum possessionibus, secundum quod, donec aliquis ex primo capite superest, nullus ex secundo capite admitti valet. Tenent expresè Molin. dict. lib.3. cap.6. à n.29. Gutierr. cons. 13. à n. 13. & Canonica quæst. 14. ex n. 47. Valenç. cons. 97. à n. 5. Cald. Pereir. cons. 15. n.17. Peregrin. de fideicom. art.2. n.14. Castill. 3. controv. cap.15. n.52. Capic. Latr. decis.159. num.5.

Clarius ipse Torre dict. tom.1. cap.5. n.28. ibi: *Numquam successio deviat ad aliam lineam donec extat aliquis per lineam rectam descendens.* (Et num.29.) *Adeò vt etiam, si testator vocaverit proximiorem, nihilominus, quando voluit servari ordinem primogenituræ, proximior dicitur, qui est in linea primogeniti, non verò, qui descendit à secundogenito.* (Et num.30. exemplo concludit:) *Hinc est, quod si supponatur in Arbore nostro, post Paulum, fuisse admissum Thomam ad successionem primogenialem, debent pariter admitti post eum, omnes eius descendentes, nempè, Theresia, & Ioannes, & Ignatius, antequam fiat transitus ad lineam Ioannis, secundogeniti Antonij, qui fuit etiam pater Francisci primogeniti, ex quo Nicolaum, primogenitum, patrem Pauli, vltimi possessoris, & Thoma, secundogenitus, pater Theresiæ, & Ioannis, qui excludunt Ioannem, secundogenitum, quia sunt ex linea primogenita.* Ex DD. citati, & ex Ramon cons.100. à n.422. Add. ad Molin. in dict. cap.6. n.30. Vela dissert. 49. à n. 35. Rosa consult.69. Roxas de incompat. 1. part. cap.6. n.144. vbi Aguila, & §.12. n.146. & §.13. n.53. Larrea decis.8 à num.7. Cancer. var. lib.1. cap.22. n.296. Robles 2. lib. cap.30. à n.41. & lib.3. cap. 4. n. 10. Pichar. inst.3. §.3. tit.1. de hæred. quæ ab intest. def. §. 3. à num.1. Luca de linea leg. art.8. n.43. Velasco in suo iur. 40. 2. part. punct.1. §.1. n.4. Sous. Maced. Lusit. lib.1. cap.10. à num.16. cum alijs.

do de linea transversal, inflexa, ò segundogenita de Martin Alfonso, Don Lorenço, (Casa 63.) y Don Antonio, (Casa 66.) por los principios sentados num.71. y 72. estàn excluìdos de la sucesion de este Mayorazgo, hasta que no aya descendiente de la linea de primogenitura. (Z) Oy les podemos dezir con el señor Valençuela, (✠) *de te non loquitur institu-*

(Z)

Pegas dict. cap. 10. n. 249. ait: *Priorem qualitatem in successione maioratus, in linea consistere, ita vt qui in potiori linea existit, cæteris omnibus præferatur, & non attendi ad gradum consanguinitatis, nisi in eadem linea, neque sexus, nisi in eodem gradu; ABSVRDVM enim foret admitti constitutum in secunda linea, contra positos in prima linea, contra iuris dispositionem.* Docent præcitati DD. lit. præced. quibus adde Alvarad. de coniect. ment. def. lib.2. cap.3. §.3. n.44. Gregor. Lopez in dict. leg.3. part. 6. verb. *Mugeres*, quæst. 22. Mieres d.2. part. quæst.7. num.42. Mantic. de tacit. lib.5. tit.18. n.19. Mariñ. de feud. hær. Antiq. n.12. Covarrub. pract. cap. 38. n.6. & 12. Gamma decis.356. à n.10.

Torre dict. tom.1. cap.25. n.92. & 93. ibi: *Verior mihi videtur sententia, ET AMPLECTENDA IN TRIBVNALIBVS, quod per solam prælationem masculorum, fœminarum exclusionem propter masculos, non censeatur alteratum fideicommissum primogeniale, nec recessum ab ordine in primogenituris à lege, & consuetudine stabilito, vbi quando fœmina adest in linea primogeniti, & masculus in linea secundogeniti, FÆMINA EXCLVDIT MASCVLVM VLTERIORIS LINEÆ, NAM DVRANTE LINEA PRIMOGENITI, SIVE SIT MASCVLVS, SIVE FÆMINA, NON FIT TRANSITVS AD ALIAM LINEAM, NON OBSTANTE DISPOSITIONE TESTATORIS, VT MASCVLI FÆMINIS PRÆFERANTVR.* Ita Castill. 5. cap.91. à n.60. & cap.92. n.53. cap.143. §. vnic. n.13. Molin. Mieres, & Doctores citati, lit. S, T, & X, Card. de Luca de fideicom. decis. 34. à n. 48. Parlador. quæst. for. quæst.1. n.2. Quesad. dissert.20. n.31. Lara cap.30. n.96. Casanat. cons. 38. à n.114. & cons.47. à n.2. & cons. 50. Salaz. de vsu, & consuet. cap.12. à n.65.

(✠)

Valenç. cons.97. n. 14. & 15. Pegas de maioratib. 2. part. cap.9. n.14. Covarrub. 1. var. cap.1. n.171. vbi plures, Giurb. decis.32. n.1. ex leg. Si quis, §. fin. ff. de iur. codic. Molina 1. cap.4. n.4. Molineus de rit. nupt. 2. part. lib.3. q.23. n.33. & 50. Marta decis.65. n.10.

titutio: y aſsi ſe debe declarar eſta ſuceſsion del Mayorazgo de Guadalcazar pertenece à la Condeſa de Caſapalma (Caſa 67.)

76 Teniendo preſentes tan ſolidas doctrinas, la grande literatura de los Abogados contrarios, dizen: El de Don Lorenço,(Caſa 63.) en el folio 28. del Memorial, alega, que Doña Catalina, (Caſa 52.) fue hermana de Don Luis, (Caſa 51.) que poſſeyò eſte Mayorazgo; y aſsi hallandoſe ya el Mayorazgo en ſu linea, debe preferir à la Condeſa, y à todos los demàs, ſiendo Doña Catalina la hembra deſcendiente de Martin Alfonſo, contemplada en la clauſula: y hallandoſe pariente mas cercano del vltimo poſſeedor, y varon de vna hembra, debe preferir à la Condeſa, que es hembra de hembra, y à los demàs por de mejor linea. Don Antonio, (Caſa 66.) Memorial, fol.31. y B.dize,que eſtando la Condeſa en linea poſtergada, la prefiere ſu linea, por deſcender de la primogenita de Martin Alfonſo,y de Doña Conſtança, (Caſa 47.) deſcendiente de Don Garcia, (Caſa 30.) hijo de la Caſa 26. de primogenitura, y que es de la linea del vltimo poſſeedor legal Don Luis Fernandez de Cordova,del Abito de Santiago, (Caſa 46.) de quien es tercero nieto, y aſsi dezimo nieto de la linea predilecta, ſin interpoſicion de otra hembra; por lo qual debe preferir à la Condeſa,y à los demàs colitigantes en la ſuceſsion de

eſte

este Mayorazgo de Guadalcazar, que se debe considerar de qualidad oy.

77. A estas dos objecciones, aunque en substancia son vna misma, y quedan desvanecidas de los principios sentados, respondemos à la primera, en que ambos quieren sea este Mayorazgo oy de sucession irregular por el llamamiento del varon de la hija de Martin Alfonso en la clausula 9. con lo que dexamos dicho en el Discurso segundo, à num. 28. y en todo el Discurso tercero de ser llamamiento especifico, discretivo, en aquel caso, y grado, que no se entiende repetido; antes sì, no aviendo existido la hija referida, caducò el llamamiento, y *pro non scripto habetur.* (*A*) Y siendo el defecto del dicho varon, la condicion con que existiò, y tuvo efecto el llamamiento de las hembras, descendientes de Martin Alfonso, llamadas en la clausula 11. tiene expresso llamamiento la Condesa; porque cessando los llamamientos de la primera orden, por defecto de la linea de varones agnatos, tiene lugar por expressa voluntad del Fundador; y en la segunda orden del llamamiento de hembras, està comprehendida. (*B*) Y aviendo explicado su voluntad el Fundador de hazer este Mayorazgo de sucession regular, tiene prelacion la hembra de hembra de la linea primogenita, al varon de vna hembra *remotioris lineæ*, en el sentir de todos nuestros Reinicolas; (*C*) y assi no està excluìda, sino ex- pres-

(A)
Ex dictis supr. n. 31. lit. B, n. 50. & 51. Torre pluribus 2. tom. quæst. 15. à n. 1. ad 7. & præcipuè in q. 2. n. 42. vbi ait: *Quod casus consideratus à testatore, si non eveniat, non attenditur qualitas in illo considerata, quia si vltra cum testator voluisset conservare qualitatem vtique expressisset.* Ex Casanat. cons. 38. n. 103. Mantic. de coniect. lib. 6. tit. 13. n. 8. Peregr. de fideicom. art. 1. n. 36. Fusar. de subst. quæst. 460. n. 1. Rotæ recent. decis. 249. n. 10. part. 7.

(B)
Ex dictis supr. à n. 40. & 41. n. 70. lit. A, & n. 75. lit. T, V, & X.

(C)
Ex dictis supr. n. 75. lit. Z, & ex dicendis infr. ex n. 84.

pressamente llamada la Condesa, por dicha clausula 11.

78 Y en quanto à tener los dichos Litigantes la linea contemplada por el Fundador en las hijas de Martin Alfonso, se responde, lo primero, que el Fundador solo contemplò en el primer grado, en las tres hijas de Martin Alfonso, tres lineas: por las clausulas 9. y 10. no se puede entender quiso estenderle en los demàs grados inferiores, repetido este llamamiento, (*D*) por aver expressa voluntad en la clausula 11. donde dà llamamiento generico, y de regla para toda la descendencia de Martin Alfonso, puesta con la restriccion de que sean descendientes *por linea derecha de Martin Alfonso*; que siendo esta voluntad, y la disposicion de Derecho, conformes en los Mayorazgos de España, haze seguro el derecho de la Condesa. (*E*) Y por que Doña Catalina, (Casa 52.) de quien desciende Don Lorenço, y Doña Constança, (Casa 47.) no son hembras de la linea primogenita, sino es de la linea de segundagenitura de la descendencia de Martin Alfonso, como la Condesa: y asi no tienen llamamiento, hasta que falte toda la linea primogenita de la Condesa. (*F*)

79 Lo segundo, porque siendo la voluntad del Fundador, que suceda dicha hembra *por linea derecha de primogenitura*, para diferir la sucession, no se atiende al primer llamado, sino es al tronco de donde sale la pri-

(D)
Ex dictis supr. n. 50. & 51. expressè Torre tom. 3. discurs. 18. n. 101. ibi: *Separatio linearum deducitur ex eo, quia testator vocavit filios filiorum, non uti proprios, sed uti descendentes filiorum suorum.*

(E)
Ex dictis n. 50. & 51. & n. 70. & 71. n. 75. lit. Z, & docent passim Torre, & præcipuè tom. 1. cap. 15. n. 36. & cap. 39. §. 13. n. 17. & cap. 3. n. 76. & 2. part. quæst. 24. à n. 1. & quæst. 64. n. 23. & tom. 3. decis. 6. n. 26. & n. 29.

(F)
Ex dictis supr. n. 75. lit. V, X, Z.

(G)

Probatur ex dictis n.75.lit.X, & Z, quibus adendus, Torre tom.3. decil.38. n.13. ibi: *Linea enim descendentium, dividitur in plures species, (nempe) in lineam descendentium primogenitorum, in lineam secundogenitorum, & in lineam tertiogenitorū, & sic de alijs. Et dum superst descendens aliquis ex linea primogenitorum, sive masculus, sive fœmina, præfertur alijs ex lineæ secundo, vel tertiogenitorum, quæ diversa linea censentur.* Ex Gutierr.dict.consl.13. à n.11.& alijs.

Pegas dict.cap.10.n.397.ad 402. ait: *Lineam transversalem esse respectu primogeniti, quam procedit ex secundogenito eiusdem stipitis.* Ex leg. 40. Taur. & ex leg. Ord.Lusit. tit. 100. lib. 4. in princip. ibi: *Mas tambien respecto dos transversaes, siendo descendentes do primogenito.* Molin. 3. cap.4. n.14. & cap.6. n. 31. Gutierr. dict. consl. 31. n. 11. Valenç. consl.97.n.9. Vela differt. 49. n.38. Castill.3. cap.19. n.184. Robles dict. lib.2.cap.30.n.27.

(H)

Torre dict.tom.3.decil.33.n.49. *Appellatione lineæ directam, non inflexam contineri, nam licèt frater sit de linea patris, non tamen est de latere, & de linea primogeniti fratris, quia vnusquisque ex fratribus suam lineam facit.* Quas lineas dividit in rectam, & transversalem, tom.1.cap. 39. §.9. n.2. & tom. 2. resp.Bosc. 1. n.207. sed expressius quæst.53. n.35. & 36. Pichar. vbi supr. Peralta in rubr. de hær. instit. n.130. Molin. 3.cap.6. n. 31. Giurb. de succes.feud. cap.118. §.2 gloss.10. n.22. & Menochius, Fusarius, Fontanel.vbi supr.

(Y)

Torre de maior.2.part.quæst.5. n.33. *Linea masculina, cum pervenit ad fœminam, statim finitur, sed nova formatur, & producitur quæ fœmina appellatur.* Carol.de Luca de lin.leg. art.16. n.48. vers.*Respondet*, Roxas de incompat. 3.p. cap.4.n.7. ibi: *Fœminæ admittuntur ad successionem, per alium similem ordinem, ac lineam fœminarum, quam lex supplet ex præsumpta mente testatoris.* Et probatur ex dictis supr. num.75. lit.S, T, & V.

mogenitura. [*G*] En este supuesto, la linea del ascendente de Don Lorenço, no es linea derecha, sino inflexa, y transversal, y de segundagenitura, respecto de la linea recta, siendo de hermano del primogenito de la Casa 38. Y lo mismo sucede à la linea de quien desciende Don Antonio, [Casa 66.] que es inflexa, transversal, y de segundagenitura de la Casa 29. del primogenito de la linea de Martin Alfonso. [*H*] Y asi, considerando aver faltado la linea primogenita derecha de varones, quedando la sucesion en la linea femenina por dicha clausula 11. es la mas cercana de la linea recta de primogenitura Doña Mariana, [Casa 55.] que constituyò linea à la Condesa su nieta, [Casa 67.] [*Y*] por expressa voluntad del Fundador en dicha clausula 11. que en defecto de la linea de qualidad agnaticia, quiere se busque el sucessor en los hijos, hijas, nietos, y nietas, y descendientes por linea derecha de la linea de primogenitura de su hijo mayor Martin Alfonso, donde la prefiere à la de segundagenitura, (*J*) aunque venga de Martin Alfonso.

(J)

Torre tom.1. cap.39. §.8. num.2. ibi: *Quando se chiama alla successione MAIOR NATO EX LINEA RECTA TESTATORIS, potreve forse entendersi, della sola linea che descende del primogenito, QVALE SVOL CHAMARSI LINEA RECTA.* Docent Molina cum pluribus relatis à Castillo 5.cap.93.n.5. vers.*Tertia regula*, Gutierr.Canonic.qq. lib.2.cap.14. num.14.& citati supr.num.70. & 71. lit.A, ad D.

Pegas dict.cap.5. n.35. vers.*Eo maximè*, & n.37. vbi ait: *Quod fratris linea est transversalis*

Lo

lis fratri primogenito, atque ita cum transversales, non sint de linea recta, QVÆ EST QVALITAS REQVISITA INVOCATIONE, *& in linea recta sunt descendentes primi vocati, transversales non comprehenduntur in vocatione.* Docent terminantèr Molin. dict.cap.6. n.36. & 51. Castill.dict.cap.93.n.5. vers.*Tertia regula*,& n.34.& 35.Valenç.dict.conf.n.5. à n.97. Cabrer.de met.lib.2.cap.9.à num.14. Roxas dict.part.1.cap.6. à n.144. Cutell.ad ll.Sicu, num.53. pag.568.n.28.Sanchez disp.50.n.30. Covarrub.pract.cap.38. à num.6.

80 Lo otro, porque el orden de suceder lineal,no es buscar la linea en los grados mas altos, y mas cercanos al primer llamado, sino es se ha de buscar, segun el orden natural de la retrocesion, expressada arriba numer.73. y 74. en los grados inferiores; porque constituyendo en cada grado,lineas de segunda, y terceragenitura, (*K*) se atiende à las que se formaron en el vltimo, ò penultimo grado de la linea de primogenitura, (*L*) que està en possesion, y con derecho actual de suceder, adquirido por el Padre comun à todas las lineas que se derivaron; excluyendo à todas las lineas transversales, ò inflexas de segundagenitura, que tuvieron origen de las ascendientes comunes; y hasta que se acaben las lineas de este vltimo grado de primogenitura, no tienen lugar las transversales de los grados antecedentes. (*M*) Y es absurdo querer buscar el sucessor del Mayorazgo en las lineas de segundagenitura de los grados primeros del primer llamado, estando la Condesa en la linea primogenita, en el grado mas cercano: (*N*) y assi, à la linea actual de la possession, se debe deferir la sucession, y no à Don Lorenço, y Don Antonio, que se hallan en linea mas remota, y transversal; y que-

(K)

Ex dictis supr. n. 70. lit.A, cum sequentibus, præcipuè liter. J, & n.73.lit.L,M, & N.

(L)

Ex dictis supr.n.71.lit.B,& n.72. lit.G, n.73.lit.O,& n.74.liter.S, & T, & 75. liter.V.

(M)

Ex dictis supr.n.75. lit.V, X, Z.

(N)

Pegas de maior. tom.2.cap.10. n.249. in fin. ibi: *Absurdum enim foret admttti constitutum in secnnda linea contra positos in prima linea.* Ex leg.Potest,ff. de vulg.leg.Iure Consultus, §.Gradus,ff.de grad.Covarrub. pract. cap.38. n.6.& 12. Molin. dict.lib.3 cap.6.à n.31.Castill. 3. cap. 15.à n.52.cap.19. n.307. Mieres 2.part.quæst.7.à n.42. Valenç. conf.69. n.19. Gutierr.conf. 12. n. 12. Mantic. de tacit. lib. 5. tit. 18. n.19. Gamma decis. 356. à n.10. vbi Flores de Mena,Sousa, in leg. Fœminæ, 1. part. art. 5. n.283. ff. de reg.iur.

Torre de maior.tom.1.cap.33. n.181.vbi ait: *Absurdum esse contra iuris dispositionem remotioris lineæ admittere, & proximum ex linea primogenita excludere, maximè in maioratibus Hispaniæ.* Et cap.25. n.114. & 172.vbi hæc definit pro regula ex nostris Reinicolis infrà referendis.

queda desvanecida esta objeccion.

81 Mayor absurdo contiene la segunda objeccion, en que suponen està *postergada la linea de la Condesa*; para cuya satisfaccion se debe advertir, que el principio, *qui semel est exclusus, semper, & perpetuo est exclusus*, no tiene lugar en los Mayorazgos de España; en sentir de nuestros Reinicolas; (O) especialmente en el Mayorazgo de agnacion natural regular. (P) La razon es clara; porque la persona que està en la linea primogenita, que no tiene esta qualidad, no es excluìda, por que no es agnata. Y respecto de que para que se cause postergacion, es necessario que en sus des-

(O)

Molina 1. cap.4. & cap.6.n.22. & 3. cap.5. n.71. ex quo Add.n.2. aiunt: *In Hispanorum primogenijs*, *ELEMENTALIS CONCLVSIO EST*, *quod fœmina semel à maioratus successione exclusa, non censetur perpetuo exclusa*, *SED SOLVM SVSPENSA*, *durante causa exclusionis, ideòque ea deficiẽte, admittenda erit*; *AC SI NVNQVAM FVISSET EXCLVSA*. Tenent *EX NOSTRIS* ipsi Addentes contra seipsos ex regula quam adducunt, in dict.lib. cap. 6. n.29. 30.31. & 32. Castill. 5. cap.91. ex n. 60. ad 73. vbi plures congerit, sed præcipuè n.68.& 71. vers. *Prætereà*, & cap. 92. n.33. & cap.93. §.13. n.3. & cap.129. n.45.& cap. 143. §.vnic. n.12. Larrea dec.54. n 20.verb. *Meritò*, Gregor.Lopez in leg. 3.tit.13.part.6.gloss.2.q.23. Alvarad. de coniect. ment. lib. 2. cap.3. §.4. n. 26. Aguirre in Apolog. pro succes.regul. part.2. n.17. Menoch. cons. 359. à n.9.& cons. 957. lib.9. Fontan. de pact. nupt. claus.4. gloss.25. n.19.& decis.34. num.14. & decis.35. num.7. Valenç. cons.97. num. 78. & 100. & 114. Marta de succes. leg. 1.part. quæst.22. art.3. in fin. Gratian. tom.2. cap.218. à num.85.& cap.456. maximè num.32. Casanat. cons.23. per totum, Mena ad Gammam decis.27. Pegas de maior. 2.tom. cap.10. ex num.771.& cap.17. num.88. Mieres 2.part. quæst.61. num.4. Avend. in leg 40. gloss.10. à num.78. Vela dissert.49. num.57. & 70. Pasch.de vir. patr. potest. 4. cap.9. à n.61. Cabrer.de met.2. cap.9. à n.14. Palma Senior.cons.56. num.47. Roxas part.3. cap.4. n.57. Censal ad Peregr. art.20.fol.43. Rosa consult.69.num.49. Gomez I. var.cap.5.n.2. Lara dict.cap.30.n.112. Mariñ.2.resol.cap.126. à n.25. Suelves cons.5. in semic.2. n.64. & 66. Surd.cons.554. n.50. *EX DOCTORIBVS EXTERIS*. Torre de maior.tom.1.cap.25.n.186.& tom.2.quæst.46.n.13. Luca de lin.leg. cap.149. à n.3.& 14. Emin.Luca de fideicom.disc.40. à n.2. Crasus sentent. §.Fideicom.quæst.12.n.1. Capan.de fideicom. Mascard.art.3. insp.2.n. 1. Knipschild.de fideicom.fam. cap.8. à n. 270. Altog. Iun. contr.34.num.10. Cyriac.contr.400.num.28. Michal.de duob.fratr. part.3. cap.10. n.51. Brun. de stat.stant.Masc. art.12. n.246. Giurb.de suc.feud.§.1. gloss.8.a n.26. Marius Cutell.decis.26. n.43. tom.2. Rota apud Burat.decis. 107.n.1. Rota apud Farin. decis.316.n.4.in recent.p.1. Pancirol.cons.117.n.11. Bald.cons.52.n.4. Landech.cons.135. & 136. Peregr.cons.30.n.7. Fusar.quæst.382.n.57.quæst.480. à num. 52. Tyber.Decianum cons.21. lib.3. Mateaz.tract. de fideicom. lib.2.cap. 15. num.16. Binius decis.541. lib. 4. Gail. pract. observ.lib.2. observ.148. Thesaur.decis.63.n.5. Peregr.de fideicom.art. 27. n.16. Alexand.Raud. cons.2.n.22.lib.1.& alijs pluribus relatis à Molina, Castillo, Pegas, & Torre, vbi supr. Capon. Rovito, Bald. Raud. Minascens. Graf. Farinac. Cavalc. Boer. Franch.Casaneus, Bibianus, Pegas d.cap.72. 782. vbi: *Aiunt communem, & veriorem esse sententiam.*

(P)

Docent prædicti Doctores, & præcipuè Pegas dict.cap.10. à n.759. ad 793.& ex n.784. & expresè cap.17. n.89. ex Roxas, & Molina, Torre dict.cap.25. à n.187. Card.de Luca vbi suprà, Castill.sed præcipuè ad propositum, & terminantèr in cap.143. num.15. & 22. circa fin. ibi: *Quod si proponamus maioratum fuisse agnationis, & non nudæ masculinitatis, in quibus terminis semper loquuti sumus; verum non erit dicere fœminas semel exclusas, perpetuo manere exclusas, imò ex ipsa primogeniorum natura, atque ex his quæ hactenus diximus, deficientibus masculis agnatis, ipsæ admitti debent, & cognatis masculis præferri remotioris lineæ, & infrà QVAMVIS EAS TESTATOR SEMPER EXCLVSERIT.*

defcendientes fe dè la qualidad que faltò en la Madre; (*Q*) por efto no fe confidera en el Mayorazgo de agnacion, poftergacion; fino es fufpenfion, mientras huviere varones agnatos, como fe probarà abaxo. (*R*)

82 Y fi en efte cafo quieren confiderar los contrarios poftergacion en la linea de la Condefa: *Statuerunt legem, in qua comprehenfi funt*; porque en la vacante que fe causò primera, por muerte de Don Francifco, (Cafa 54.) en que fe diò la fucefsion defte Mayorazgo à Don Luis, del Abito de Alcàntara, (Cafa 51.) por agnato mas proximo de la defcendencia de Martin Alfonfo, quedaron excluìdos de la fucefsion todos los defcendientes de la linea de Doña Catalina, (Cafa 52.) y los defcendiētes de Doña Conftança, (Cafa 47.) por la mefma razon que la linea de Doña Mariana, (Cafa 55.) Condefa de Cafapalma, que fue el faltarles à todos la qualidad agnaticia, aunque eran de la linea, y defcendencia de Martin Alfonfo. Luego fi dàn en efte cafo de fucefsion agnaticia temporal, poftergacion, eftàn igualmente poftergadas las lineas de dicho Don Lorenço, y dicho Don Antonio, que la de la Condefa; cuya exclufion, y poftergacion, fe halla reiterada en la fegunda vacante, por muerte de Don Luis, (Cafa 51.) por aver excluìdo todas las referidas lineas Don Luis, del Abito de Santiago, (Cafa 46.) que fue fuceffor legal en efte Mayo-

Y razー

(Q)

Vt prædicti Doctores ratiocinantur, & exprefsè Pegas dict. cap. 10. à n. 76. fed præcipuè n. 770. vbi plures Doctores.

(R)

Dicemus infrà, & tenet Pegas dict. cap. n. 765. & ex n. 775. vbi ait: *Exclufionem fœminæ propter agnationem, procedere etiam in fua defcendentia, donec adeft mafculus agnatus remotioris lineæ.* Idem ferè ex Caftillo, & alijs docet in refol. for. cap. 4. n. 29. in Add. nov. imp. pag. 304. verf. *Aut non fit*, Torre tom. 1. cap. 33. n. 116.

(S)

Leg.15.& 16.tit.1.p.1.cap.6.de const.& cap.22.cap.Cum nobis, de præbend pluribus Gonçal. in dict. cap.6.de const. tom.1.part.1.tit.2. cap.6. num.10. & 11. Carleval de iudic.tit.1.disp.6.n.8.& 9. Robert. rer. iudic. lib.1. cap.13. fol.86. & lib.2.cap.18.fol.mihi 198.qui plura ad rem congerunt,&plures alios Doctores primæ notæ.

(T)

Pegas dict.cap. ex num.764.ad 770. & in dicta resolutione forens. in nova addit. n.29. vers.*Aut non*, fol.304.

(V)

Castill.Molina,& Add.& citati in num.præcedenti, lit.P.

(X)

Relati in num.81. lit.O.

(Z)

Laderch.consl.136. n.6.& 7. Pancir.cons.117.n.11.relatis à Castillo dict.cap.91. nu.77. vers.*Præterea*, vbi aiunt: *Quòd si testator distinxit duas lineas diversæ speciei, PRIMAM MASCVLORVM, SECVNDAM FÆMINARVM, easque equiparaverit, & sic in fœmenina, eodem ordine, & gradibus, quibus in masculina succedendum sit: hoc est, vt quemadmodum à PRIMO MASCVLO INCEPIT LINEA MASCVLINA, ita fœmenina à fœmina primi vocati, sive sequentium masculorum, suo ordine quorum linea, magis dilecta fuerit.* Ita Pegas cap.10.num. 779. ibi: *Si maioratus, aut feudum non est perpetuæ agnationis, sed temporalis, fœmina exclusa per masculos agnatos, illis deficientibus cessat causa, & exclusio devoluitur ad lineam, à qua sublata fuit.* Et redit rationem num.778. ibi: *Sed illis deficientibus reddintegratur, quia reintegratio lineæ, nil aliud est, quam restitutio, & reintegratio eius, quòd abstulit linea, exclusio, læsio, sententia, SEV PRÆCEPTVM TESTATORIS.* Et docent Doctores citati suprà num.81. litera O.

(✠)

Ex l.1.§.11.ff.de successore edicto. Pegas dict.cap.9 n.589. vbi plures congerit,& infrà num.87. lit.L.

razgo: Luego no deben fundar su inclusion, y exclusion de la Condesa, en la razon de postergacion, que ellos tambien padecen en sus lineas, además de ser de segundagenitura. (*S*)

83 La postergacion se admite en muchos casos (que omitimos) de ilegitimidad, y penales; que refiere Pegas; (*T*) entre los quales, es el Mayorazgo de masculinidad. Esta naturaleza (*V*) queda probado en todo el Discurso tercero, es contraria à la intencion, y expressa voluntad de nuestro Fundador, que se probò ex numero 28. y 43. y asi no puede obstar à la Condesa; porque aunque fue implicitamente excluìda concurriendo con varon agnato, fue solo suspensa, no postergada; y debe ser restituìda à la sucesion, en defecto de varones agnatos, como resuelven nuestros Reinicolas, con Castillo.(*X*) Y aunque fue excluìda del primer orden de llamamientos, y linea de agnacion, no està excluìda en el segundo orden, y linea femenina. Teniendo llamamiento la Condesa, en defecto de los varones agnatos de la linea de primera orden, por la clausula 11. en que llama nuestro Fundador à las hembras de hembras de la linea primogenita de Martin Alfonso, (*Z*) es claro en este caso, no puede estàr postergada *dum succedit ex alio capite.* (✠)

84 La question sobre si la linea semel excluìda, faltando la causa de la exclusion, si se ha de reintegrar, se divi-

divide en dos ſentencias; y cada vna afirma ſer la que lleva la comun, y recibida en los Tribunales. La vna afirma, que *ſemel excluìda la hembra, perpetuo manet excluſa.* Y diſputan el caſo, en que muerto el varon excluyente, que empeçò à poſſeer; en eſte caſo, ſi dexò eſte varon, vltimo poſſeedor, hija, ò hermana, ſe debe admitir antes que à la hembra excluìda de la linea primogenita: la llevaron, (*A*) y ſe fundan, lo primero; porque aviendo perſona de la linea de poſſeſsion, eſta debe preferir à todos los demàs deſcendientes; (*B*) y por que la linea no retrocede, porque ſiempre ſe ha de ſuceder por linea recta; y eſtando en la linea de poſſeſſion, que es de ſegundagenitura, no debe bolver à retroceder el orden de ſuceder à la de primogenitura excluìda: (*C*) *Quia quemadmodum perſona capax adipiſcens poſſeſsionem, attenta qualitate vocationis qua gaudet, acquirit lineam ad ſe, & ad ſuos deſcendentes*; aſsi por el contrario, la perſona excluìda, influye el meſmo vicio, porque fue excluìda, en todos ſus deſcendientes; (*D*) y aſsi ella, y ſu linea, quedan poſtergadas haſta que ſe ayan acabado todas lineas llamadas por el Fundador, (*E*) *niſi aliter diſpo-*

(A)

Add. ad Molin. lib. 3. cap. 5. à num. 71. ad 73. & cap. 6. n. 29. & 32. Molin. 3. cap. 4. n. 14. & 32. Gutier. Can. 2. cap. 14. à n. 56. & pract. 3. q. 67. à n. 20. & conſ. 13. n. 1. Gamma deciſ. 93. Mier. 2. p. q. 6. n. 49. Greg. Lop. 3. tit. 13. p. 6. Gloſſ. verb. *Mugeres*, q. 9. verſ. *Pone*. Pereir. de iur. Ind. 2. lib. 2. cap. 17. num. 91. Angul. vbi ſupr. Valenç. conſ. 7. n. 25. & conſ. 183. n. 129. Roxas de ſucceſ. ab inteſt. cap. 30. num. 41. & cap. 3. n. 49. Matienç. in leg. 1. tit. 18. lib. 5. Recopil. gloſſ. 3. n. 11. Covarr. 3. var. cap. 5. Larrea deciſ. 51. n. 14. cum alijs relatis à Pegas dict. cap. 10. à n. 766. ad 770. vbi plures Antiquiores, quibus addendi citati per Addentes ad Molin. 3. cap. 5. n. 71. verſ. *Nos verò*, & verſic. *Ex qua rerum*, & ex cap. 6. num. 29. 30. 31. & 32. & Caſtill. 5. contr. cap. 91. ex n. 60. ad 69. vbi plures congerit.

(B)

Caſtill. plurib. lib. 5. cap. 92. n. 56. & cap. 93. n. 9. Larrea deciſ. 8. n. 48. Paz de tenut. cap. 35. n. 44. Vela diſſert. 49. n. 44. Roxas de incompat. 1. part. cap. 6. §. 12. n. 149. Molin. 3. cap. 6. n. 34. & 35. vbi Add. Guzm. verit. 6. n. 11. Valenç. conſ. 97. n. 10. Robles de repræſ. 2. cap. 30. n. 11. Luca de lin. legal. art. 2. n. 22. Torre de maior. tom. 1. cap. 12. n. 3. & cap. 5. n. 28. & 2. tom. quæſt. 43. n. 90. & tom. 3. deciſ. 33. num. 51.

(C)

Ex Molin. lib. 1. cap. 6. n. 22. verſ. *Octavo*, & lib. 3. cap. 5. num. 72. vbi Add. pluribus, Mieres 2. p. quæſt. 6. n. 49. Caſtill. cap. 91. n. 63. Roxas de incomp. 3. p. cap. 4. à n. 10. Gutierr. Can. 2. cap. 14. à n. 56. & pract. 3. q. 67. à n. 20. cum alijs, quos congerit Pegas dict. cap. 10. ex n. 767. ad 770.

(D)

Prælaudati Doctores, ex leg. 96. ff. de condit. & demonſtr. leg. Seia, 42. de mort. cauſ. donat. & ex cap. 1. de grad. ſucceſ. & cap. 1. de ſucc. feud. vbi DD. docent poſt Antiquiores, Molin. dict. cap. 6. à num. 34. vbi Add. Paz de tenut. cap. 35. n. 14. Roxas de incomp. 1. part. cap. 6. n. 146. Valenç. conſ. 97. num. 10. Robles de repræſ. 2. cap. 30. n. 11. Carol. de Luca de lin. legal. art. 2. num. 22. Pegas pluribus, dict. cap. 10. à num. 760. Torre dict. tom. vbi ſuprà.

(E)

Docent ex leg. 1. §. Sed videndum, ff. de ſucceſ. edict. *Quia rupto, vel infirmato gradu, amplius hæreditas obtinere non poteſt.* Caſtill. 3. cap. 28. n. 26. Larrea deciſ. 51. à num. 18. Mieres dict. quæſt 6. à n. 49. Greg. Lopez leg 3. tit. 13. part. 6. verbo *Mugeres*, quæſt. 9. verſ. *Sed pone*, cum alijs relatis à Caſtill. dict. cap. 91. ex n. 60. & ab Add. ad Molin. dict. cap. 5. num. 72. Pegas dict. cap. 10. num. 764. ad 769.

(F)

Pegas de maiorat. dict. cap.10. n.768. ibi: *Ex voluntate testatoris, quando secundum illam datur reintegratio lineæ postergatæ, tunc enim ex clara voluntate testatoris admittitur reversio.* Ex Molin. in dict. cap.6. nu.22. & in dict. cap.5. n.72. vbi Add. Castill. dict. cap.91. ex n.60. vbi plures, Torre de maioratibus. vbi suprà.

(G)

Castill. relatus suprà, n.81. lit. P. Pegas in dict. cap.10. ex 784. ad 795. sed expressius cap.17. n.89. ibi: *Sed nihilominus his non obstantibus contrarium indicatū fuit optimo iure in dictis causis, quia Doctores citati loquuntur in maioratu agnationis, de quo non agimus* (vt ex ipsorum dictis patet) *& etiam in illo semper deficientibus masculis ex masculis, admittendi sunt masculi ex fœminis, & non fœminæ quamvis proximiores.* Addent. ad Molin. 3. cap. 8. n.7. ad 11. Roxas in dict. cap.4. n.17. Torre de maior. tom.1. cap.25. à n.187. vbi plures, cum Card. de Luca.

(H)

Pegas elegantèr d. cap.10. num. 763. & 764. ibi: *Dummodò sint capaces, quia si in illa linea fuerint inhabiles, aut incapaces.* (Et num. 764.) *Vitium tanquam reale influit in omnes ex illa descendentes, & transit ad aliam lineam, in qua non datur illud vitium, sed capacitas succedendi.* Ex Castill. 2. cap. 15. à n.2. ad 7. Mieres 2. part. q.3. n.16. Add. ad Molin. pluribus, lib. 1. cap.13. n.25. Pereir. de iure Ind. 2. lib.2. cap.17. n.91. Valenç. consf. 7. num.23.

(Y)

Ex dictis litera antecedente F, & ex Molin. 1. cap.6. n.22. vers. *Octavo*, & lib.3. cap.5. n.72. vbi Add. & Pegas, Torre, & Castill. ibi relatis.

positum sit, ex clara voluntate Testatoris. (F)

85 La segunda opinion es la que hemos sentado con Molina, y los Adicionadores, en el num.81. litera O, *que afirma, que la hembra semel exclusa, no es perpetuamēte excluida; porque faltando la causa de la exclusion, se reintegra en la sucession,* por las razones que se diràn despues. Estas dos opiniones siguieron muchos Autores; y aunque Castillo, y los Adicionadores, notan estàr contrarios en ellas, no es assi; porque se reducen à concordia, con la doctrina del mesmo Castillo, y Pegas, (*G*) afirmando, quando deciden à favor de la primera opinion, hablan de *Mayorazgo de agnacion rigurosa,* ò *de Mayorazgo de simple, ò nuda masculinidad.* En cuyos terminos, estando perpetuamente excluidas las hembras, como sentamos Discurso 1. num.22. y Discurso 3. num.44. se hallan con incapacidad perpetua, que transciende à sus descendientes; (*H*) y si no es faltando todos los descendientes del Fundador, ò constando de su contraria voluntad, *linea semel exclusa, perpetuo dicitur exclusa.* (*Y*) La qual opinion no toca à los terminos de nuestro pleyto.

86 Los que llevaron la segunda opinion, hablan en los terminos de que el Mayorazgo *es de naturaleza de agnacion natural temporal,* ò *agnacion artificiosa temporal*; y que en defecto de los varones de dicha agna-

agnacion, dizen, que quando llamò el Fundador à las hembras, en defecto de los varones de dicha agnacion, por la mifma orden que avia llamado à los varones; en eftos terminos no dàn poftergacion, fino es reintegracion à la hembra excluìda en la fucefsion del Mayorazgo, prefiriendola à la hija, ò hermana del vltimo poffeedor varon, que excluyò à la hembra de la linea primogenita. (*J*) Siendo efta decifion en los terminos de nueftro pleyto, por la qual fe debe admitir, y reintegrar la Condefa à la fucefsion, por fer la hembra vnica de la linea primogenita, que contemplò el Fundador en dicho llamamiento de la claufula 9. 10. y 11. con expreffa prelacion à los demàs defcendientes de la linea de fegundagenitura de Martin Alfonfo, como fe verà por las razones figuientes.

87 Lo primero, fe funda efta prelacion de la Condefa en las leyes del Derecho comun, donde los Confultos refuelven, que el que eftuvo excluìdo por la madre, faltando ella, fe admite à la fucefsion. (*K*) Lo otro, porque es jufto que el que por vn derecho eftuvo impedido de fuceder, fi tiene otro derecho, fe admita por èl; (*L*) fiendo conforme à ley natural, que buelva la fucefsion à aquella parte de donde faliò; (*M*) pues à femejança del derecho de poflimineo, (*N*) eftà fufpenfo el derecho de fuceder, por la captividad; (*O*) y por el poslimineo, buelve atràs à re-

X

(J)

Ex dictis fuprà n.81. liter.O, P, Q, R, & num.83. lit.T, V, & Z, ex dictis n.50.lit.D, & E, & n.60.lit.F, G, ad lit.O, & n.70. lit.A, cum fequentibus, per totum Alfabetum, & vfque ad num.81.

(K)

Leg.2. §.*Si mater*, & §.fin. ff.ad S.C.Tertill. ibi: *Matre remota, eos admitti qui venirent, fi mater non fuiffet.* Docent Donel. 3. comm. cap.8. Retes opp.in Mifc.lib.1.cap. 4. Faber.lib.2.femeftr.cap.12.cum fequentibus.

(L)

Dict. leg. & §.*Si mater*, leg.Si duob. §.Si quis, de bon.poff.contra tab.leg.1. §.11.de fuccef.edict. l.1. ff. Vndè liber. leg.Qui duos, ff.de coniung. leg.42. ff.de bon. lib. ibi: *Nam qui alio iure venit, quam eo quod amifsit, non nocet id quod perdidit, fed prodeft id quod habet.* Docent Cujac. in dict. leg.42. & 1. obf.30. Valen.illuft.tom.1.tract.1. cap.1.n.10. Donel. 2.com.cap.18. & ibi Ofuald.

(M)

Cap.Poft translationem, 11.verf. *Cæterùm*, ibi: *Ceffante impedimento ad Epifcopalem poterit RESVRGERE DIGNITATEM*, (& infrà) *poterit denuò ad Cathedram REASCENDERE.* Et ibi: *Licitè poterit REASVMI.* Docent Gonçal.in dict.cap. n.6.& ibi Barb.Gibalin. de clauf. difp.3. cap.2. §.7. n.39. Hallier.de Hior.Ede, §.4. in fin.

(N)

Leg.Sumus, 28. §. Pactus, ff.de pactis, ibi: *Quoties enim ad ius, quòd lex naturæ diftribuit, de dote actio redit, non fit caufa dotis deterior, fed fuæ formæ reditur.* Et elegantèr in leg. Idem Neratius, ff.de vfufr. acre. ibi: *Ad eam enim partem debet reddere, à qua initio dimifus eft.*

(O)

Ex leg.1.& toto tit.ff.de capt.& poftlim.reverf.& ex legibus Regni, l.2.cum feqq. tit.11.lib.1.Recopil. l.1.& toto tit.29.& 30.p.2.& l.12. tit.2.part.3. vbi Greg.Lop.Giurb. ad confuet. cap.5. gloff.3.n.1. Peregrin.de iur.fifc. lib.3. tit.3. Vela differt.35. à num.113. Velafc. de privileg. pauper. 3. part. quæft.16. ex-

exprefsè ex leg. Illa conftitutio, §.1. ibi: *Quia iura posliminij omnia iura Civitatis, in perfonam eius SVSPENSA RETINENTVR.*

(P)

Amaia 2.obf. cap.1. Pegas pluribus, tract. de competent. inter Archi.& Nunc. cap.98.

Vnde Fontan.de pact.nupt. p.1. claul.4.gloff.25.num.17.ibi: *Atque ita deficientibus mafculis fecundæ lineæ, redintegratur fuccefsio in fœmina lineæ primogenitæ, ceffante enim impedimento, feu caufa exclufionis, IVRE QVASI POSLIMINIJ, ad fuccefsionem REINTEGRATVR LINEA EXCLVSA, cum eius effectus durante captivitate fit fufpendere captiui iura,* (Et intrà:) *Si reverfi fuerint omnia priftina iura recuperat, ac fi retro non fuiffet captivus; ita ex hoc exemplo SVSPENSA SVCCESSIO CESSANTE CAVSA SVSPENSIONIS, REDINTEGRANDA VENIT SVCCESSIO.*

Ita elegantèr in leg.15. verf. *Si poslimini*o (ait Papinianus:) *Redierit pater, iam defuncto filio, quidquid medio tempore per eum quæfitum eft, habebit, & non eft mirum fi peculium quoque defuncti filij, pridem deferatur patri, cum ex eo natus poteftatis ipfius fiat, PER SVSPENSI IVRIS CONSTITVTIONEM.* Et Vlpian. in leg.18. de conft pecun. in princip. *Si impeditus fit vi* (id eft captivitate) *profequitur*, §.1. ibi: *RETRORSVS SE ACTIO REFERT.* Vndè in fimili idem Papin in leg.13. ait: *Filium emancipatum, & poftea ad rogatum, ne imaginem naturæ veritas adumbretur non translatus, fed redditus VIDETVR.* Docent Vela vbi fupr. Antunez 1. de donat. 3. part. cap.20. Boler.de decoct.debitor.Fifcal.tit.5.quæft.30.num.6.

recobrarla; (*P*) y afsi, ceffando la caufa de la exclufion, (*Q*) faltando los varones agnatos, que fufpendieron la fucefsion, (*R*) fe retrotrae al derecho de la hembra de la linea primogenita de fuceder en dicho Mayorazgo; (*S*) y buelve à la mefma orden, y forma, que tuvo el Mayorazgo de fuceder en la primera orden de llamamientos, (*T*) empeçando por la linea derecha primogenita.

88 Lo fegundo, *ex Regnicolijs noftris probatur ratione*; porque fiendo (como es) la Condefa de la linea primogenita, y predilecta del primer llamado, no puede confiderarfe de mejor calidad, para la fucefsion regular de efte Mayorazgo, la hembra, y defcendientes de fegundagenitura, aunque defciendan del mifmo primer llamado; (*V*) *rurfus*, porque avien-

(Q)

Elegantèr Bald.conf.52. num.4. ibi: *Retrocedit res ad fuum ftipitem, NON DESTITVTVM, fed temporalitèr intermifum.* Docent Doctores citati n.81. & 87. lit.O.

(R)

Ex dictis num.81. lit.O, ibi: *Non cenfetur perpetuò exclufa, fed folum fufpenfa, ideòque caufa deficiente admittenda erit, AC SI NVNQVAM FVISSET EXCLVSA.* Ita ex leg.5.de capt.& poslim.reverf. ait Pomponius: *Perinde omnia reftituuntur, ac fi nunquam captus ab hoftibus effet.* Et Triphon.in leg 12.§.15. ibi: *In eam caufam veniet, ac fi captus non fuiffet.* Idem tenent Ulpian.l.16. Paulus l.19.& Iul.leg.22.§.2. ff.eodem, docent prælaudati Authores, & Retes tom.2.opufc.lib.6.cap.2.à num.3.& probatur ex leg.10.tit.29. part.3. vbi Gregor.Lopez gloff.3.

(S)

Ex dictis fuprà num.86. ex lit.K, & num.84. lit.F, & infrà num.fequenti, & 89.

(T)

Ex Pancirol.probavi fuprà num.83.lit.Z, & num.75.lit.X, vbi Doctoris ibidem citati.

(V)

Pegas dict.cap.10.n.773.ex leg.Pluvius, §.1.ff.de condit.& demonftr. ibi: *Quia non poteft effe melioris qualitatis filia fecundogeniti, quam filia primogeniti.* Ex doctrina Bart. ad legem Gallus, §. *Etiam fi parente*, ff.de liber.& pofth.num.5. Greg.Lopez in leg.2. tit.13. part.2. verbo *Si dexare*, Fufar.de fubftit.quæft.338.num.48.

aviendose de seguir la orden de suceder segun la ley 40. de Toro, debe preferir la linea de la hembra primogenita, à la del segundogenito; y mas estando expresso por el Fundador en la substitucion de los varones de la clausula 11. (*X*) *Rursus*, porque faltando en la hija del vltimo posseedor agnato, la qualidad agnaticia, debe cessar la causa de la exclusion, (ò por mejor dezir, *suspension*) y admitirse la hembra de la linea de primogenitura. (Z)

89 *Rursus*, porque si por atencion à la qualidad agnaticia, se interrumpiò la sucesion en que estava la linea primogenita, es justo que faltando la causa, se reintegre en ella. (*A*) *Rursus*, porque si se considera solo suspensa la hembra, y no excluida, en el tiempo que ay varones agnatos, y faltando, se considera *tanquam non exclusa*; al modo del derecho de posliminio, quitando de enmedio el impedimento de la captividad del tiempo que estuvo suspensa de la sucesion, cessando el impedimento, se debe reintegrar en ella. (*B*) Y con mayor razon, porque si en el varon excluyente por la qualidad agnaticia, empeçò à vivir nueva linea para èl, y para sus descendientes; (*C*) faltando este varon, y en su descendenden-

(X)

Pegas ex leg.2.Cod.de imp.& al. subst. in dict.cap. n.774. *Quia substitutiones regulantur ab ordine dato in prima substitutione.* Ut statuitur in leg.40. Taur. vbi Gomez à n.48. Avend.gloss.10. à n.78. Torre de maior.tom.1. cap.41. n.88. ex Menoch. Valenç. & Peregr.

(Z)

Pegas dict. cap. num. 775. ibi: *Fœmina semel exclusa, non semper remanet exclusa, & solum durat suspensio, quantum durat masculus qualitatis, qui eam excludat; & absque masculis linea illius extincta, potuit ei, qui semel fuit exclusus, eiusdem maioratus successio deferri, ET ITERUM, ATQUE ITERUM FILIA PRIMOGENITI EXCLUSA, ADMITTENDA EST.* Ut tenent Baldus cons. 52. vol.4. Ozasc.decis.23 n.51. Molin. Mier. Castill. & omnes citati suprà num.81. lit.O.

(A)

Pegas dict. cap. num.776. ibi: *Nulla equitas, aut ratio datur ad hoc, vt extincta agnatio, non attendatur ad lineam primogenitam, & si semel rupta fuit, iustum est, vt redintegretur linea, non obstante filia, aut sorore vltimi possessoris.* Ut probatur ex cap.1. § Quin etiã, Episcop. de vs. feud. idem infrà referendus, num.95. lit.X.

(B)

Suelves cons.49.n.2.& 5.tom.3. ibi: *Hinc fit quod licèt successione superveniente, ad vnam lineam, dum est persona capax in illa, non fiat transitus ad aliam, ET EA TAMEN LINEA DEFICIENTE, retrogradè fit ad primogenituræ lineam transitus.* Et probatur ex Gutier. Can. quæst.lib.2.cap.14. à n.25. ibi: *In præsenti finita linea vltimi possessoris, redintegratio debet fieri ad lineam primogenitam.* Ex leg. Illud, ff. quod met.caus. l. 2. Cod. in quib. caus. in integr. restit. leg.7. C.de fund.dot. Cened. sing. 34. num.12. Bald.cons.334. lib.3. n.10. Reminald.cons.81.lib.1.n.8. & Doctor. citati num.81. lit.O.

(C)

Pegas dict.cap.10. n.777. ibi: *In illa incipit nova linea, dum existunt masculi alterius lineæ.* Torre de maiorat.tom.1.cap.41.§.3.num.26. *Linea non potest incipere, nec transmitti ius succedendi in descendentes, nisi ab eo, qui lineam ipsam iam efformavit, possidendo primogenituram.* Ex Molin.3.cap.6.n.35. vbi Add. Castill.3.contr. cap.19.num.185. & 5.contr.cap.93.à n.5. Luca de lin.leg.art.27.n.29. vers. *Altera responsio.* Altograd. lun. contr.58.num.12.

dencia la qualidad, es preciso que muera esta linea de qualidad, que tuvo principio *ex præcepto Testatoris*, (*D*) y cesse por voluntad expressa del Fundador; y si esta faltàra, por disposicion de la ley 27. y 40. de Toro, que la suple; (*E*) y mas quando recobra la sucessión regular, como probamos al principio deste Discurso.

90 Tertio probatur, por la voluntad expressa de nuestro Fundador en las clausulas primera, y siguientes, hasta la 15. arriba explicadas, donde contemplò las dos ordenes de llamamientos, que es la prueba que excluye toda congetura, (*F*) formando dos lineas, vna masculina de agnatos; otra femenina de las nietas, y descendientes de los mismos quatro hijos. En la clausula 9. 10. y 11. que consideran los Doctores, (*G*) faltando los varones agnatos de sus quatro hijos, manifiesta buelve à hazer segundo curso la sucessión deste Mayorazgo, con el mesmo orden que avia hecho los llamamiẽtos de varones: Lo vno, porque en dicha clausula 9. vsa la palabra *tornen estos bienes*, que excluyen postergacion, y manifiestan *reddere debent ad eam partem à qua dimitti fuerunt*, como probamos por las decisiones del Derecho comun. (*H*)

Lo

(D)

Pegas dict. num.777. & 778. & n.779. *Non amplius viuit illa linea, dum existunt masculi alterius, licèt momento temporis ad masculos pervenisset*. Et n.778. resolvit quæstionem, ibi: *Sed illis deficientibus reddintegratur* (linea primogenita) *eius quod abstulit præceptum testatoris, &c.* Ex Cavalcan decis. 1. lib. 4. n.6. Thesaur. decis. 26. n.4. Nata cons. 343. num.3. vol.2.

Expressius Torre de maior. tom. 2. q.5. n.13. & 14. ibi: *Vndè verissimum est, quòd vt quis dicatur de linea masculina, necesse est, vt sit masculus, & per masculum descendat, & semper, & omni tempore exclusis fœminis, quo casu, sint caput, & initium lineæ fœmeninæ, NECESSE EST, VT MASCVLINA LINEA EXTINGVATVR*. Et num.33. ibi: *Statim finitur deflectit, sivè corrumpitur*. Castill. 5. cap. 91. n.81. vers. *Deinde*; vbi plures, & Altograd. Menoch. Peregrin. Surdo, & Gratiano in dict. num.14.

(E)

Ex leg. 27. & 40. Taur. leg. Cum accutissimi, C. de fideicom. l. Cum avus, C. de condit. & demonstr. Ubi leges præscribunt ordinem succedendi, si omissum fuerit à Testatore. Molin. 3. cap. 4. n.14. Amato resol. 1. n.89. Fontan. decis. 35. n.15. Gomez in dict. leg. 40. Taur. n.65. Covarr. pract. cap. 38. n.11. Alvar. Velasc. de succes. Regni Port. 2. p. cap. 1. §. 1. num.3. Phœbo decis. 22. n.7. part. 1. Emin. Luc. de fideicom. disc 7. n.17. & de feud. disc. 50. nu. 17. & latissimè decis. Siciliæ, post tract. de feud. n.186. Torre de maior. tom. 1. cap. 3. à n.26. & cap. 37. §. 19. n.303. & 306. 307. Peg. tom. 2. cap. 11. num.3. & 8. ex Roxas, Larrea, & Card. de Luca.

(F)

Torre 3. decis. 17. num. 140. ibi: *Nulla enim est coniectura adeò efficax, & potens, vt sit potentior voluntate expressa Testatoris, ex qua cessant coniecturæ*. Leg. Continuus, §. Cum ita, ff. de verb. oblig. leg. Ille, aut ille, ff. de leg. 3. Castill. 2. controv. cap. 22. à num. 72. post tract. de vsufr.

(G)

Ex aductis suprà num. 60. & 61. 62. vsque 66. & dicendis infrà num. 94. lit. R.

(H)

Ex dictis suprà num. 87. liter. K, L, M, docent Doctores citati suprà num. 34. cum sequentibus, & num. 67. lit. Y.

91 Lo ſegundo, porque llama en la miſma clauſula *à la fija mayor del dicho Martin Alfonſo, ſu fija mayor*, que es la calidad de que dè principio la linea femenina, como probamos arriba. (Y) Lo tercero, porque aſsi como formò lineas en la ſuceſſion de los hijos agnatos de Martin Alfonſo en las clauſulas de la primera orden, ſegunda, y tercera, en que llama al hijo mayor de Martin Alfonſo, y en defecto dèl, ò ſus hijos varones, llama al hijo ſegundo de Martin Alfonſo; en la meſma conformidad, en la ſegunda orden de la linea femenina, fórma lineas en la clauſula 10. en las tres hijas de Martin Alfonſo, ibi: *E ſi falleciere* (dicha hija mayor) *ſin aver fijos varones, mando, que lo ayan las otras ſus hermanas*: donde diò prelacion à la deſcendencia de la hija mayor; y haſta faltar toda eſta deſcendencia, no admite à la linea de ſegundagenitura, ſegun los principios ſentados. (J)

92 Lo quarto, manifeſtò la orden de ſuceder lineal en la meſma clauſula, por las palabras: *Todavia la mayor de grado, haſta la menor, que demueſtra ſuceſsion lineal de padre à hijo*: (K) y por las palabras, *vno en pos de otro*, en que manifieſta ſucedan en eſta orden, y linea femenina, primero la primogenita, y en ſu defecto la ſegundo, y tercerogenita, ſiguiendoſe la menor à la mayor, (L) *con las condiciones* (y orden lineal de ſuceder) *ſobredichas* en la primera orden

(Y)

Num.37. & 44. & num.62. cum ſequentibus.

(J)

Relatis ſuprà ex num.33. lit.F, Y, J, & num.34.M, & 35.lit.O, & num.50.& 51.cum ſequentibus.

(K)

Torre de maior.2.p.q.43.n.62. ibi: *De maiori hærede in hæredem, & ſimilia*, (nempè de la mayor en grado à la menor, vel vno en pos de otro) *nihil aliud ſonant, quam quod cenſeatur fideicommiſſum deſcenſivum de patre in filium*, (& num.64.) *vel de maiore in ſequentem, dum voluit ordinare primogeniturã veram linealem*. Idem tom. 1.cap.39.§.7. n.9.& n.35. docent Caſtill. contr.4. cap.9. à n.42.& 5. cap.93. §.5. à n.3. Capic.Galeot. contr. cap.48. n.44. Fontan.deciſ. 89. per tot. Mantic.de coniect. 3. tit.9. Gratian. lib.1. reſp.2. n.26. Theſaur.quæſt.for. lib.1.quæſt.34. Fuſar.quæſt.384. num.5. cum alijs relatis à Caſtillo.

(L)

Torre de maiorat. tom.3.deciſ. 17.num.148. ibi: *Quòd autem LINEALIS ORDO, per viam primogenialis ſucceſsionis ſit conſtitutus A TESTATORE NOSTRO ex toto contextu diſpoſitionis apparet; dum primo vocauit Paſchalem eiuſque filium primogenitum, quem prætulit alijs fratribus, & poſt illius obitum, ſuos filios, & deſcendentes, ſub illa conditione, ſi filios non habuerit, prætulit cæteris proprijs filijs, ſecundò extinctis Paſchale, & eius deſcendentibus inuitauit ſecundogenitum, eiuſque deſcendentes, quibus etiam defunctis, tertiogenitum, &c. huiuſmodi autem ordo ſuccedendi, ſcilicèt, VNVS POST ALIVM INTER FILIOS, ET FRATRES DICITVR LINEALIS, & per viam primogenituræ, vt linea maioris natu, ſemper præcedat*. Et n.136. & 137. *Et niſi primogeniti linea extincta non fuit tranſitus ad lineam ſecundogeniti*. Docent Caſtill. 3.contr.cap.19.n.324. Valenç. conſ.69. n.12. Caſtr. de ma. bon. Reg.Cam. p.1.n.11. Mart.de ſucc. leg.part.3. q.9.art.2.n.13. Carl.de Luc.de lin.leg. lib.1. art 12. & lib. 2. art.81.n.18.& ſeqq.Amat.reſol. 1.

den de llamamiẽtos de agnatos. (*M*) Y finalmente, contemplando nuestro Fundador podian faltar à dicho Martin Alfonſo las dichas hijas, llamadas en la clauſula 11. haze la concluſion de toda la deſcendencia, llamando *à las nietas, y viznietas, y deſcendientes de Martin Alfonſo,* (*N*) *por linea derecha;* (*O*) antes que entren à ſuceder las hembras, y deſcendencia de la linea de ſegundagenitura de Garci Fernandez, (Caſa 7.) en que manifeſtò, que la hembra mayor de la linea de primogenitura, avia de preceder, y preferir à la ſegunda, y à la tercera hija de Martin Alfonſo, y à la ſegundo, y tertiogenita linea de ſus quatro hijos llamados. (*P*)

93 Lo otro, porque aun en la omiſsion de los llamamientos, manifeſtò por expreſſa voluntad eſta orden de ſuceder; porque aviendo hecho los quatro llamamientos de la primera orden, y linea maſculina, contemplando (acabada la agnacion) que avia ſuſcitado en los hijos de Maria Alonſo, (Caſa 11.) no quiſo ſucedieſſen las hembras, y varones deſcendientes de Maria Alfonſo, mas proximas al vltimo poſſeedor. Explicò

1. num.32. & 52. Card. de Luc. de fideicom. diſc. 1. n. 13. Molin. lib. 3. cap. 8. à num. 19. verſ. *Quia*, & ibi Add. Vela differt. 49. num. 35.

(M)

Torre de maior. tom. 3. deciſ. 30. n. 8. ibi: *Cum quilibet frater, aut ſoror, propriam lineam diſtinctam conſtituat, itaut alter de alterius linea dici non poſsit, nec ad primogenituram admitti valeat, ſecundo, vel tertiogenitus, donec extat aliquis ex linea, & radice fratris primogeniti.* Docent Molin. 3. cap. 6. n. 31. vbi Add. Caſtill. in d. cap. 19. n. 95. verſ. *Sed in maioratu.* Roxas de incomp. 1. par. cap. 6. n. 167. Gutierr. conſ. 13. à n. 12. & Can. qq. lib. 2. cap. 14. à n. 50. Roſa conſult. 69. n. 177. Robles de repræſ. lib. 2. cap. 30. à n. 40. Fontan. deciſ. 34. à n. 12. Tondut. reſol. civil. 89. n. 6.

(N)

Eſt ſucceſsio linealis, docet Pegas 1. cap. 5. n. 35. verſ. *Et quamvis*, ibi: *Tale verbum totam ſucceſſionem complectitur, & extenditur etiam ad tranſverſales lineæ primogenitæ, nam primò, & principalitèr comprehendit effectivè omnes deſcendentes, & contentiuè extenditur ad tranſverſales.* Ex Molin. Peregr. Menoch. Balcacer, & alijs.

(O)

Pegas dict. cap. 5. n. 37. verſ. *Et in linea*, (ait:) *Recta ſunt deſcendentes primogeniti, & non tranſverſa es, neque in illius vocatione comprehenduntur.*

Torre de maioratib. 1. tom. cap. 39. §. 8. num. 2. ibi: *Quando chiama alla ſucceſsione MAIOR NATV EX LINEA RECTA TESTATORIS, potrebbe forſe intenderſi della ſola linea che deſcende dal primogenito, quale ſuol chiamarſi LINEA RECTA.* Gutier. Can. q. lib. 2. cap. 14. n. 14. & conſ. 5. n. 5. & pluribus Caſtill. dict. cap. 93. in princip. ſub num. 5. verſ. *Tertia regula*, & probatur ex aductis ſuprà num. 71. & 72. cum ſequentibus.

(P)

Torre de maior. 3. tom. deciſ. 33. num. 8. ibi: *Verba illa LI FIGLI, ET DESCENDENTI, important ordinem ſucceſsivum; ideòque ſi diſpoſitio haud fuiſſet vlterius progreſſa ſucceſsiva de gradu in gradum, nulla data de vna ad aliam lineam, in parte cuilibet ex liberis obtenta, donec aliquis ſupereſſet traiectione extitiſſet ſucceſsio, per eadem verba ſpectabilis teſtator declaravit, dictam ſucceſsionem eſſe debere in eoſdem filios, eorumque deſcendentes ex primogenito: ergo non deſcendendo à ſucceſsionis ordine ſuprà firmato vocationem, quæ alias fuiſſet in omnes dicti ſpectabilis prædilecti filios, & eorum deſcendentes de gradu in gradum, ad maiorem in quolibet gradu coarctavit.*

cò esta omission advertidamẽte, previniendo la question presente del pariente mas cercano del vltimo posseedor, explicando su voluntad con el llamamiento que hizo à las hijas de la linea de primogenitura, que las antepuso à la linea que contemplò de possession, (*Q*) que manifestò màs por la palabra *tornen*, que explicamos arriba num.90. (*R*)

94 Lo otro, manifestò tambien con la omission su voluntad expressa, en que hasta que estuviesse acabada la linea de primogenitura, no pudiesse admitirse la de segundagenitura; porque si no quisiera sucediessen las hembras de hembras, nietas, y viznietas, &c. de Martin Alfonso, en defecto del varon de dicha hija, huviera llamado à la hija del segundogenito, Garci Fernandez. No solo consulto, y advertidamente no lo hizo, (*S*) sino es que expressamente en dicha clausula 11. antepone à la linea de Garci Fernandez, secundogenita, toda la descendencia de varones, y hembras vs-

(Q)

Torre de maior. 1. tom. cap. 39. §. 3. n. 118. *Tunc receditur à regula, quòd à linea possessoris, semel admissa, non sit auferendus maioratus, nisi adsit expressa voluntas testatoris*, ibi: *Et quod ad effectum recedendi à regula, non sufficit ostendere, quòd in prima vocatione, testator vocauit personam, habentem qualitatem maioris ætatis, nisi vlterius in alijs successiuè vocationibus clarè, & expressè idem retinuerit*; & ipse redit rationem ad propositum nostri litigij tom. 1. decis. 31. n. 4. ibi: *Cum testatoris voluntas lineam naturalem pro voluntate limitare, & coarctare potest, ex leg. Cum ita, 33. §. fin. ff. de leg. 2.* Mantic. de coniect. tom. 8. tit. 18. à n. 56. Priol. recep. part. 12. decis. 297. n. 3. Decian. cons. 3. à n. 53. Altogr. cons. 9. à n. 14. vol. 2.

Pegas dict. cap. 10. n. 739. *Quæ dicta sunt, limitanda veniunt, quãdo aliud disposuerit testator, quia tunc eius dispositio observanda est, tàm in admittenda repræsentatione, quàm in excludenda.* Et expressius in cap. 8. n. 10. ibi: *Inclusio, & vocatio vnius lineæ, est exclusio aliarum linearum.* Idem, cap. 11. n. 10. Roxas de incomp. 5. p. cap. 1. n. 19. Giurb de feud. §. 2. gloss. 10. n. 22. Vela dissert. 49. n. 2. Valenç. cons. 5. num. 19. & cons. 97. n. 149. Mieres de maiorat. 4. part. q. 1. n. 6. Molin. 2. cap. 2. n. 8. vbi Addent.

(R)

Pegas de maiorat. tom. 2. cap. 9. n. 12. vers. *In illa*, ibi: *Prævisit Testator casum postea evenientem, scilicèt mortis Simonis, vocati absque sobole descendentis, & in eo disposuit maioratus successionem revertisse ad hæreredes Philippæ Estevæ, quos prædilexit, vt consanguineos matris, cuius ob causam vocaverat Simonem ad maioratum, & ideò vsus fuit illis verbis, TORNARA A OS HEREDEROS DO ESTEVA, quia vocauerat Didacum, & Simonem, & isto absque filijs moriente reverteret maioratus ad hæredes Estevæ.* Idem, cap. 17. num. 8. & quæ citantur supr. num. 90. ex liter. H.

(S)

Torre de maior. tom. 2. quæst. 33. à num. 30. 31. & 32. ibi: *Quòd Testator non dixit, velle non præsumitur, nec nos debemus dicere, quòd Testator non fuit dictum; nam dum ille non dixit, velle non præsumitur, quia cum ex dicto, & non dicto coniectura voluntatis, soleat summi, sequitur TESTATOREM IN CASV OMISSO NOLVISSE DISPONERE, maximè, quando facilè illi fuisset exprimere si vellet.* Pegas dict. cap. 10. n. 3. circa finem redit rationem, ibi: *Tacitum enim non potest vincere expressum, imò potius, expressum* (vocationis lineæ primogeniti) *facit cessare tacitum*; (id est, ius lineæ possessoris) *quia* (vt diximus suprà) *inclusio vnius lineæ, est exclusio alterius lineæ.* Leg. Cum ex filio, §. 1. ff. de vulg. leg. 1. de verb. oblig. leg. Cum ita, §. In fideicom. de leg. 2. Molin. 1. cap. 4. num. 33. Valenç. cons. 23. num. 143. Peregr. de fideicom. art. 21. num. 45. Galeot. contr. 48. à num. 11. Fusar. Menoch. Paril. Roland. & Antiqq. citati in dict. num. 3.

vsque ad extinctionem, de la linea de primogenitura de Martin Alfonso. [*T*] La qual linea se considera oy en la Casa de la Condesa de Casapalma, que teniendo la voluntad expressa del Fundador; como hemos probado, aunque estuviessemos en los terminos de la primera opinion, referida num.84. in fin. que dàn prelacion à la hembra semel exclusa en el caso que *adest expressa voluntas Testatoris.* [*V*] En los terminos de nuestro pleyto adest expressa voluntas Testatoris, en favor de la Condesa, y no hablando en el caso de Mayorazgo de masculidad, sino es de sucesion regular, no ay postergacion, y debe ser reintegrada la Condesa en la sucesion deste Mayorazgo.

95 Quarto, probatur authoritate por el sentir, y resolucion de los Doctores, asi Reinicolas, como Estrangeros. [*X*] Lo quinto, se prueba por las decisiones de los Tribunales del Reyno, y de todos los de Europa, don-

(T)

Torre terminantèr, tom.3. decis. 31 n.2. ibi: *Verba Testatoris, qui vocavit proximiorem iuxta iuris dispositionem, dum supersunt descendentes ex linea prædilecta, primi vocati; succesio in illis continuanda est* (num.5. ait:) *in linea qualitatis, coarctata à Testatore, consideravit Testator lineas masculinas* (agnationis artificiosæ) *dictarum quatuor neptum extinctas quoad personas illarum qualitatem à testatore volitam, non tamen materialitèr, quoad substantiam ipsarum linearũ, HOC EST, QVOAD PERSONAS, QVÆ EX IPSIS LINEIS SVPERESSE POTERANT, NON HABENTES QVALITATEM, nam duplicem esse differentiam linearũ, vna qualitatis masculina, altera substantiæ, quæ à fœminis, & descendentibus ab illis constituitur.* Et num.6. *Deficientibus masculis PRÆFERENDA EST LINEA SVBSTANTIÆ EX FÆMINIS AB IPSO CHRISTOFORO PRIMOGENITO PRÆDILECTO DESCENDENS.* Ex Castill. 5. controv. cap.93. n.9. & 10. Roxas 1.p. cap. 6. num.266. Sousa cons.69. n.69. Cresp. de Vald. obseru. 32. num.92. Gutier. p.q. lib.5. q.67. n.19. Cancer. var. resol. p.3. cap.12. Amat. resol.10. à n.90. Mieres 2.q.8. n.2. vers. *Vbi ampliat*, cum alijs.

(V)

Ex dictis supr. num.91. cum seqq. Torre de maiorat. tom.1. cap.25. §.18. num.184. *Fœmina semel exclusa, an semper exclusa videatur, si nullo modo apparet vocata in dispositione.* Et redit rationem num.18. ibi: *Nam in Hispania sicuti in cæteris Nationibus huiusmodi dispositiones reguntur à voluntate Testatoris.* Ex Mier. Castill. Menoch. Surdo, Palma, Peregr. & alijs.

(X)

EX REGNICOLIS, citati suprà lit.O, Molin. & Addentes; & Fontan. relatus, num. 87. lit.P, Castill.5. contr. cap.91. n.70. vbi terminanter ad casum, ait: *Sic itaque primus casus, ET INDVBITATVS, quando expressa adsit institutoris voluntas, aut præsumpta ex claris, & evidentibus coniecturis, velut manifesta videatur; quæ etiam ex qualitate, & dilectione personarum ex prælatione, & alijs similibus deduci congruè valeat; tunc quidem voluntas primum locum obtinevit, & servari debebit, nec interpretum omnium authoritates, quæ pro, & contra loquuntur in præfato dubio, expendi valebunt, cum procedant, quando in dubio versamur; non autem quando de voluntate, & mente apparet, quæ omninò reservari debet.* Ubi clarè pro fœmenina linea primogenitæ, & reintegratione eius, resolvit cui iunge distinctionem ex eodem Castillo relatam num.85. lit.G, & H.

Pegas dict.cap.10. n.783. eleganter, ET IN TERMINIS TERMINANTIS PRÆSENTIS LITIGIJ, ibi: *Quia debet attendi ad institutoris voluntatem, secundum quam præsumitur voluisse, quod primogenita linea succedat, & fœmina ex illius linea, si in casu proposito interrogatus fuisset, responderet ita, quia semper linea primogenita, est magis dis-*

dilecta; & ita observatur communitèr in maioratibus agnationis, vbi quando datur vocatio discretiva fœminarum, semper invitantur ad successionem filia primogeniti, aut primi vocati; atque ita succedere debent, deficientibus masculis, quia absolutè non fuerunt exclusæ, nec simplicitèr pervenit maioratus ad masculi lineam, sed conditionalitèr, donec masculus non extiterit: ideòque in casu, quo vltimus possessor decesserit absque filijs masculis, relicta filia, aut sorore, nullo modo ista potest succedere in præiudicium fœminæ lineæ primogenitæ; quia linea patris, & fratris, dicitur evaquata, & admittitur redintegratio successionis fœminarum primæ lineæ: & rationes pro alia opinione procedunt in maioratibus regularibus, & non in irregularibus. Et ratio est clara, quia in maioratibus regularibus, cum non fiat transitus de vna linea ad aliam, donec prima extincta sit (ideò præfertur proximior vltimi possessoris sine filijs morientis) at verò in irregularibus aliter accidit, nam sine lineæ primæ evaquatione, propter masculi defectum tantum, quærit masculum in linea secunda, & relinquitur prima linea NON EXTINCTA, SED SVSPENSA, DONEC DEFICIAT MASCVLVS SECVNDÆ LINEÆ; ET DEFICIENTE, IN EA REDINTEGRATVR IVRE QVASI POSLIMINIJ FÆMINA PRIMÆ LINEÆ: sunt enim fundamenta nostræ resolutionis indubitabilia, quia si fœminæ in masculorum defectum habent vocationem, QVALISCVMQVE FÆMINA EXISTENS SVCCEDERE DEBET EX ILLO ORDINE, per quam succederent, si masculi non existerent; & cessante impedimento, idem est ac si masculus non successerit; alioquin nec daretur quasi ius poslminij, nec ius non decrescendi, nec linea primogenitorum, nec vera esset regula, quòd amotio impedimenti retro fingit impedimentum non fuisse. Et sic exclusiò fœminæ (secundùm communem de qua suprà) quæ succedere debebat deficiente masculo, manet suspensa; quousque non existant masculi, est certum quod si suspensio finita fuit per defectum masculi, redintegrari debet fœmina in successione, à qua per masculum exclusa fuit: hoc, ex coniecturata mente Testatoris; nos loquimur in expressa vocatione fœminarum lineæ primogeniti.

Larrea decis.54.num.20. vers.*Meritò*, ait: *Meritò non stante masculo filio linea defecit; & in retro successio debolvitur.*

Alvaradus 2.cap.3. §.4.num.6. ait: *Fœmina semel exclusa ob aliquam causam, vel personam, non censetur perpetuò exclusa, sed tantum suspensa quandiù extat persona, vel causa ob quam fuit exclusa.* Tradit Castill.dict.cap.91.num.65.

Valenç. cons.97. num.114. relatus à Castillo dict. cap.91. num.67. idem refertur à Torre dict.tom.1. cap.25. num.119.

Rosa consult.69.num.49. ibi: *Quando consideratur agnatio quousque fuerint masculi, qui possunt illa conservare, ijs verò deficientibus, fœminæ vocabuntur ad conservandam perpetuitatem maioratus.*

Sesse decis.Arag.308. num.9.& 13. ait: *Quòd eo casu per expressam agnationis conservationem fœminæ excluduntur, extantibus agnatis in quacumque linea, ijs verò omninò extinctis, rursus admitti debent fœminæ.*

Gutierr.Canon.2. cap.14. num.50. ibi: *Vt in præsenti finita linea vltimi possessoris, RETROGRADE DEBET FIERI AD LINEAM PRIMOGENITVRÆ.*

Suelves cons.49. tom.3. num.2.& 5. *Hinc fit quod licèt successione superveniente ad vnam lineam, dum est persona capax in illa, non fiat transitus ad aliam; & ea tamen linea deficiente, retrogradè fit ad lineam primogenituræ.*

Gomez, Palma, Lara relatis à Torre dict.cap.25. ex num.162. ad 164. & num.184. Valenç. Avendaño, relatus à Torre, dict.cap.25.num.133.

Marta de succes. legal. 1.part. quæst.22. art.3. in fin. relatus à Castillo dict. cap.91. num.68.

Gratian.2. cap.218. num.32. refert Castill. dict.num.68. vbi nota vers. *Et licèt ex adverso.*

Peralta, cum Casanate, Castill.5. cap.92. num.12. in fin.

Flores de Mena ad Gamma, decis.7. vers.*Sextus casus*, notatus à Castill.dict.cap.n.75. in fin.

Aguirre in Apolog. 2.part. num.261. relatus à Pegas dict.cap.10.num.783.

Ramon refertur à Pegas de maior. tom.2. cap.10. num.788. ex cons.64. num.25. & cons.91. num.21.

Roxas, refertur à Pegas, num.783.& num.786. 787. vsque ad num.791. vbi infinitos alios Regnicolas congerit, nempè, Vela, Reinoso, Covarrub. Caldas, Pereira, Avendaño, Olea, Cabreros, Paz, Ponte, Sousa, Macedo, Robles, cum pluribus, ex Antiquioribus, & Exteris.

EX EXTERIS. Torre de Maiorat.dict.cap.25. num.185. ibi: *Limitatur conclusio, nempè quod fœmina semel exclusa, semper est exclusa in fideicommissis perpetuis conditis favore familiæ, semper admittuntur fœminæ cum prælatione masculorum, quasi quo fœminæ sint vocatæ secundo ordine post omnes masculos, Knipschild.de fid.fam.cap.8. à num. 265. prætereà in maioratibus Hispaniæ, in quibus ob naturam dispositionis perpetuæ admittentis fœminas post masculos, non procedit regula, fœmina semel exclusa, semper exclusa. Ex Pelaez, Mieres quæst.6.num.179. vers.*Et iste, *& num.180. latius num.216.& ex Castill.5.contr. cap.91.num.82. vers.Limitatur autem.*

Terminanter Casanat.consf.58.à num.1. ad 10. sed præcipuè consf.23.num.8, ibi:*Quod si institutor Maioratus, in defectum masculorum adiecto PRONOMINE dixerit succedat FILIA TVA, SVA, AVT MEA MAIOR: tunc equidem masculis deficientibus, non filia, siuè neptis, aut alia descendens vltimi possessoris succedet, nec continuatio lineæ, aut proximitatis, respectu vltimi possessoris attendi debet; sed potius filia maior disponentis, AVT ALTERIVS QVÆ EO SIGNO, ET PRO NOMINE VOCATA FVERAT, ad successionem admittenda erit, IVXTA MANIFESTAM EIVS DISPONENTIS VOLVNTATEM. Ex Paris.Decian. Rolando, Socin.Reminaldo, Graso, Peregr. Menoch. & Peralta.*

Peregrin.consf.50.num.16. vers.*Sed horum*, ex Molin.& innumeris Antiquioribus circa finem resolvit nostram quæstionem, ibi: *Quamobrem conclusivè excepto casu, quando Testator vocat descendentes à seipso, in qua specie pro proximitate Testatoris; in alijs casibus veluti cum Testator vocat descendentes hæredis, aut simpliciter loquitur proximitas gravati intuenda est, EXCLVSIS ALIJS, QVI RESPECTV TESTATORIS ESSENT PARES, AVT PROPINQVIORES.* Pancirol.& Laderch. relatus supr.num. 87.lit.Z, & Decian.consf.127. num.12.lib.3. ibi: *Ergo prima substitutio de masculis, iam expiravit, & devolutum est fideicommissum ad secundam fœminarum, scilicèt ad quandam Dominam Virgineam: ergo non potest amplius considerari masculinitas, à qua semel recessum est.* Mazol.consf.6. num.6. ibi: *Et sicut agnatio filiorum extincta est, clarum est, quòd post finitam agnationem amborum filiorum vocando fœminam, in vocatione eius non respexit agnationem.* Tenent Ruin.consf.24.n.3. Grat.consf.97.n.24. Bell.consf.73.n.5.

Knipschild.de fideicom.fam.cap.8.num.266. refert Torre dict.cap.25.num.164.idem refert Nonium.

Cephal.num.63. & Castill.dict.cap.91. num.72. in fin.

Card.de Luca de fideicom. discurs.35. n.3.& disc.49. à n.2. Pegas dict.cap.25. n.64. & num.164. vbi,& in seqq. alios innumeros congerit Doctores ex nostris, & exteris.

EX ANTIQVIORIBVS. Baldus relatus num.87. lit.Q. Jasso,& Cavalcan. Honded. & Fusar. referuntur eorum opiniones à Pegas num.780.

Paulus à Molin.de primog.lib.1.cap.6.n.22.& 3.cap.5.n.71.& ab ipso Pegas n.779.

Tyberius Decian. à Castill. refert.dict.cap.91.num.74. vers.*Hactenus*, & ibi Peregrin. vers. *Pro eadem.*

Gail. ex ipso Castillo cap.91. num.72.

Maroc.consf.32.num.17. cum innumeris Antiquioribus, relatis à Pegas cap.10.à num. 771. ad 791.& cap.17. ex num.86. ad num.88.& citati per nos supr.num.81. lit.O. Ubi constat communem,& indubitabilem esse nostram succesionem, pro fœmina lineæ primogenitæ, cum expressa vocatione Testatoris, in qua omnes indubitabilitèr conveniunt excludentes alios descendentes,& si proximiores vlteriarum linearum.

donde en terminos del hecho de nuestro Mayorazgo de llamar en defecto de los masculos agnatos, à las hembras, se ha decidido à favor de la hembra de la linea de primogenitura, contra la hembra, hija del vltimo varon, agnata, excluyente, por ser de linea inferior; esto es, de segundagenitura; (Z) y con mayor razon à la her-

(Z)

EX HISPANIJS. Tradunt plures decisiones Castellæ, Molin. lib. 1. cap.22. vers.*Cæterum ex Regio Consilio*, & lib.3. cap.5. à num.59. ad 62.& 71.vbi Addentes, vers.*Alij in contrarium*, Valenç. consf. 97. n.112. Mier. 2.p.q.6. n.106. Gutierr. consf. 13. à n.24. Gomez in leg.40.Taur. n.55. vers.*In secundo effectu.* Vela dissert.49. n.63. Castill.2.cap.4.num.71. ad 100. Lara de vita homin. cap.30. num.83.& 96.Alvarad.de conj.mét.test.lib.2. cap.

cap.3. §.4.n.1. Burg.de Paz conf.29.n.71. Salaçar vbi supr. cap.12.à num.61. Avendañ. in dict.leg.40. gloff.9. à num.33. Paul.de Castr. in conf.47.& 146. relatus à Molina vbi supr. Roxas de incomp. 3.part.cap.4.à num.32. vbi Aguila,& tradunt diversas decisiones Hispaniæ in terminis Mariñis lib.2. resol.cap.126. à num.35. Suelves,& Flores de Mena, & Pegas, infrà referendi Card.de Luca *de Statu Cardonæ*, in suppl.fideicom.discurs.183. & discurs.210. à num.1. ad 7.

Et his annis in Granatense Prætorio, *pro fœmina lineæ primogenitæ decisum fuit* in successione Maioratus, vulgò *de los Tacones*; & in Maioratu, vulgò *de Villardonpardo*; & in Maioratu, vulgò *de los Carneros*; *quæ fœmina erat etiam regularis professa Ordinis Franciscanæ.*

Aragoniæ, Valenciæ,& Cathaluniæ. Fontanel.de pact.nupt. vbi supr.num.17.& 29.& decis.35.n.13. Sessè decis.64.n.43.& decis.608.n.9. decis.309.n.1.& decis.374.Leon decis.Val.32. Postol.verbo Fiscus,n.50.Barbos.vot.126.lib.3.num.236. Mariñis vbi suprà. Suelves centur.1.conf.91.num.23.& conf. 1. in semicent.2. num.21.& 54.

Navarriæ. Roxas vbi suprà,& eius Addition.Aguila, Garivay histor.Navarræ.

Lusitaniæ. Gamma decis.27.decis.294.num.1. decis.364.num.6. vbi plures affert decisiones Flores de Mena, Cavedo decis.208. Pereira decis.59.n.3. Phœbo decis.44.Pegas tom.1.& 2.de maiorat. ex cap.2. cum sequentibus; & præcipuè cap.9.cap.10.ex num.53. cap.15.num.75.cap.17.ex num.10. *Vbi congerit plures decisiones pro filia lineæ primogenitæ contra filiam,& sororem, & lineam vltimi possessoris agnati.*

EX EXTERIS. Galliæ,& Burdeos. Tiraq.de iur.prim. in præf.num.3.Boer.decis.24. Æneas Robert.rer.iudic.lib.4.cap.4. Joan.Fr.Marcian.disp.3.num.23. Papon.decis.612. num.3. Camar.resp.leg.3. num.8.tom.2.

Borgoñæ. Casaneo conf.29.num.2. Cephal.conf.619. n.16. Scipion Rovito,Afflictis, Parisius,& Thesaur. relati à Pegas vbi suprà.

Cameræ Imperialis. Marta de succes. leg. part.1. quæst.13. à num.9. Torre pluribus decis. tom.1.de maiorat. Casaneus,& Cephal.vbi suprà.

Sabbaudiæ, Anton.Fab. lib.6. tit.16.de verb.sign. definit.1. & 2. Guid.Pap.dict.decis. 612. num.5.

Mediolani. Raudens. Annolog.cap.40. à num.40. Ramon conf.100.num.482.

Neapolis. Vibius decis.54. num.1. & 2. Franch. decis.13. Card. de Luca decis.34. à num.1. Ramon, Mariñis,& Rosa conf.69. num.49.

Siciliæ. Marius Cutell.lib.2. decis.4. à num.48. Milanens.decis.7.

Florentiæ, Parmæ, Plasentiæ. Torre dict.tom.3. decis.2. 25. 31. 32. 33. num.22. & 49. num.3. vbi plures decisiones Romanæ pro filia lineæ primogenitæ.

Piamontanæ. Thesaur. decis.63. idem, lib.2. quæst.12. & Torre de maiorat. tom.3. decis.43.

Mantuæ. Peregr.conf.17. lib.1. Bursat.conf.80. vol.1. Torre dict.tom. decis.42. vbi alias citat.

Veneciæ, & Paduæ, & Paviæ. Peregr.decis.7. num.1. Censal. vbi suprà ad Peregr. Cavalcan.decis.1.lib.4. Fusar.quæst.403.num.57.

Rotæ decisiones, pro filia lineæ primogenitæ contra lineam vltimi possessoris, vel consanguineam, vel masculos cognatos, apud Cæsar.de Cras.decis.179. in nov. decis.247. & 316.n.4. part.1.& p.2. decis.15.& 150. apud Farin.in posth.decis.122. in rec.341. n.16. & part.1.decis.18.n.3. decis.183. à n.8. & part.10. decis.18.& part.13.decis.316. n.5. & decis.667.n.10.& part.17. 203.num.23. Apud Card.Otobonum decis.167.n.18. divers. apud Bursat.decis.18. decis.85.decis.107. à num.1. decis.162. & 482. part.1. apud Gratian.decis.507. apud Card.de Luca vbi suprà, apud Arguell.decis.32.num.44.& decis.65. num.2. & decis.299.num.3.part.16. apud Mantic.part.4. decis.351.& 516. & in recent. 139. & 188. part.9. Carrill.decis.36.part.1.

---

hermana, y demàs parientes de dicho varon, vltimo posseedor, porque no son de la linea de segundagenitura. (✠)

96 De todo lo qual consta la alta,

(✠) Quia linea fratris est diversa, & distincta à linea sororis; vt docent Molin. 3.cap.6. n.31. & Add. Peralta de hæred.inst. n.130. Giurba de succes.feud. cap.118. §.2. gloss. 10. num.22. vndè Robert. rer.iud. lib.4. cap.4. ait: *Ex Labeone Antistio sororem dictam, quasi seorsim, & separatam à domo fratris, qua-*

alta, y profunda razon de Derecho, que tuvieron presente los señores Juezes de Tenuta; porque aviendose causado la tercera vacante deste Mayorazgo, por muerte de Don Luis, del Abito de Santiago, (Casa 46.) siendo principio sentado *in iudicando, & consulendo*, que debe ser preferida la hija del vltimo posseedor en la sucession del Mayorazgo, en el juyzio de tenuta, no aviendo contraria voluntad del Testador. (*A*) Litigando la tercera tenuta la Condesa de Casapalma contra Doña Josepha, (Casa 56.) hija de Don Luis, vltimo posseedor, del Abito de Alcantara, (Casa 51.) en defecto de varones agnatos, se diò la tenuta à la Condesa de Casapalma Doña Mariana, (Casa 55.) expressando en la cabeça de dicha sentencia de tenuta, avia litigado dicha Doña Josepha, (Casa 56.) para manifestar, que siendo este juyzio *ad instar proprietatis*, avian atendido à las razones de Derecho, referidas doctrinas de nuestros Reinicolas, decisiones de los Tribunales, y al llamamiento expresso de nuestro Fundador en la clausula 11. en favor de la Condesa, (*B*) que siendo ad instar proprietatis, (*C*) à que se debe estàr en

quatenus ex filiis familiæ paternæ, & caput suæ familiæ, l.195.§.fin. de verb.signif. Idcòque rectè, non cum consideratur de linea fratris, vt diximus suprà n.72. lit.G. Matute disq. leg. 29. per totam. Garcia de nobilit.in divis.oper. num.33.

(A)

Tenent ferè semper decisum in Consilio, quia habet fœmina fundatam intentionem ex iure Regio. Paz de tenut.cap.24. 29. 30.& 33. Molin.3. cap.4. à n 41. & cap.10. n.28.vbi Addentes, Castill.5.contr. cap.92. n.53.& cap.143. §.vnico, n.13. Pater Molin.de iustit. & iur. disp.625.n.6. Leon decis.209. nu. 212. Fontan.de pact.nupt.claus.4. gloss.9. part.3. n.15. Ramon dict. cons.100. Mieres 2.part.q.6.n.21. Menoch cons.1203.Thesaur.quæst. for.lib.2.q.11.ex n.2. Vela dissert. 49.n.53.& à n.74.Surd.decis.339. à n.7.Carrill.decis.Rot.186.à num. 21.tom.1.p.2. Scip.Rovit.cons.6. lib.1.

(B)

Paz de tenut.tom.2.cap.29.n.2. & à num.19. ibi: *Tenutæ remedium specialitèr, vocato, & substituto præstandum esse, ex leg.vlt. Cod.de edicto Divi Adriani, & sucurritur hæredi (non illi, qui ex coniecturata mente defuncti, successionem prætendit) sed hæres in hoc casu dicitur ille, qui in testamento scriptus, & nominatus est, non verò, qui ex interpretatione succedere intendit.* Leg.Qui liberis, §.Hæc verba, ff.de vulg. leg.Quæ conditio; cum vulgat. & ex leg.Nostra, 45.Taur. ibi: *Que conforme à la disposicion del Mayorazgo debiere suceder.* Docent Molin.3.cap.13.n.43.vbi Addent.Carlev.de iudic.tit.3.disp.5. à n.14. Mieres 3.part. q.5. à n.31.& q.20. Castill.5.contr. cap.24.n.93. Palacios Rub.in leg.45.Taur. n.2. Matienç. in l.8. tit.7.lib.5. Recop. gloss.4. per tot. Avend.in dict.leg. 45.Tauri, gloss.8.in fin.Covarrub. variar.lib.3.cap.3.n.22. Pater Molin.de iustit.& iur.tom.3.disp.600.num.1. Menchac.de succes.creat.lib.1. §.5.num.5. Gregor.Lopez in leg.7.tit.4. part.5. verbo *Possesion.*

(C)

Ex leg.1.tit.14.part.3.& leg.40.in fin. tit.16.part.3.Castill.2.cap.13.n.27.& 5.cap.91. n.50. Molin.3.cap.13.n 9. ibi: *Habet admistam causam proprietatis; adeò vt in eo non possit obtinere, nisi ille, qui prius se esse verum ipsius maioratus successorem probaverit.* Valenç.cons.69.& 97. ex num.220. Avendañ.in leg.45.Taur. gloss.9. num.2. Parlador. rer.quot.quæst.2.cap.5. Paz de tenut.cap.6.& 31. Roxas part.5 cap.5.à n.33. Vela dissert. 48. à num.55. Gratian.cap.345.à num.1. Surd.de alim.tit.1.quæst.126.num.10.

en conciencia, (*D*) y por de tan grandes Juezes, haze grande fuerça para que por ella se determine la propiedad à favor de la Condesa de Casapalma, contra todos los Litigantes referidos.

97 Y si la Condesa venciò en dicho juyzio à Doña Josepha, hija del vltimo Posseedor; quien venciera (segun los Alegatos contrarios) (*E*) à Don Lorenço, (Casa *63.*) y à Don Antonio, (Casa *66.*) con mayor razon la Condesa les debe preferir, por el principio, *si vinco vincentem te, à fortiori vincam te,* (*F*) aviendo vencido en la sentencia de tenuta à la hija del vltimo agnato, y posseedor de este Mayorazgo; à que algunos Doctores, acabada la agnacion, la consideran, y admiten por agnata, como fin de la familia, y linea agnaticia; (*G*) con mayor razon debe vencer à los varones cognatos de la linea transversal de la Casa *63.* y *66.* por las doctrinas dichas en la primera, y segunda opinion; (*H*) porque Doña Constança, ni Doña Catalina, son hijas, ni hermanas del vltimo posseedor de la Casa 46. y esta hembra està en nono grado transversal con D. Luis, (Casa 46.) vltimo posseedor. Y aunque es hermana de Don Luis, (Casa 51.) antepenultimo posseedor deste Mayorazgo, le obsta su mismo alegato, que haze contra la Condesa; (*J*) demàs de tener probado, que la hermana no es de la linea del hermano, (*K*) y Doña Constança, (Casa 47.) ni

(D)

Ex dd. AA. vndè Pater Vazquez 1.2. D.Thom. disp. *66*. cap. 7. n. 42. ait: *Adde quod nullus Iudex propter vrgentiores rationes, non valentes assensum generare possessorem re, quam possidet expoliaret, si certum iudicium, & sententiam ferre vellet.* Mieres 2. p. q. 7. n. 10. *Et si dubium sit, quis vocatus sit cum ambo forsan appareant vocati, debet in successione præferri, qui secundum iura, & dispositionem Testatoris vocatus apparet (& est anteponendus ei, qui solummodo vnica ratione prætendit,) quia pluribus vinculis copulatus est.* Docent Doctores citati litera præcedenti. Barbos. in leg. Divort. §. fin. 2. p. à n. 55. ff. solut. matr. Valenç. cons. 68. num. *62*. Lupus de nat. comm. 2. §. *3*. n. *61*. vers. *Nisi esset.* Pater Molin. de iustit. & iur. disp. *637*. num. 4. & 5.

(E)

Relata suprà num. 19. 29. & 31.

(F)

Castill. 3. contr. cap. 30. n. 3. Narbon. in leg. 59. tit. 4. lib. 2. Recop. gloss. 1. n. 41. Add. ad Molin. 3. cap. 5. n. *16*. Solorç. de iur. Ind. 2. lib. 2. cap. 19. num. *6*. & 33. & Politic. lib. 3. cap. 21. fol. 388. vers. *Lo segundo*, & fol. 390. vers. *El segundo*, &c.

(G)

Pegas cap. *9*. num. 137. & 138. ait: *Quando Testator vocauit masculos agnatos per lineam rectam, & deficiunt agnati, relicta filia vltimi possessoris, quòd succedit filia in maioratu.* Rationem redit Mieres p. 2. q. *6*. num. 330. *Quia fœmina, quæ à masculo agnato descendit, est agnata.* Ex §. Cæterùm, Instit. de legit. agnator. successione, ibi: *Per virilem sexum descendentes, siuè masculi, siuè fœminæ generis sint.* L. 2. §. Consanguinea, ff. de suis, & leg. hær. l. 12. tab. 14. Cod. eodem, docent Gomez, Tello Fernandez, & Avendaño in l. 27. Taur. n. 10. Castill 2. p. cap. 80. n. 19. Molin. 1. cap. *6*. n. 3*9*. Add. num. 34. & 35. Valenç. cons. 97. à n. 199. Torre de maior. tom. 1. cap. 25. §. 5. n. 5*9*. Emin. Luc. de feud. num. 38*9*.

(H)

Relatæ suprà num. 81. lit. O, cum sequentibus 85. & 86. vsque ad 90.

(J)

Suprà n. 71. 72. 78. & 79. lit. H, & J.

ni es hija, ni hermana del vltimo posseedor Don Luis (Casa 46.); porque siendo viznieta de Don Garcia, (Casa 30.) y Don Luis assimismo viznieto, està seis grados distante dicha Doña Constança del vltimo posseedor, y de linea diversa transversal: y quando su padre no posseyò, no se considera tener linea, ni ser de la linea del vltimo posseedor, aunque desciend a de la primogenita. [L] Y ni aun por derecho de representacion, no se considera estàr Doña Constança en la linea del vltimo posseedor; porque sòlo se admite esta representacion en tres grados, que son los hermanos, y los hijos de los hermanos, hasta el tercer grado; [M] con que si Doña Constança no tenia lugar en este caso, menos le tendrà D. Antonio, que se halla en vndezimo grado de la linea transversal con el vltimo posseedor. Lo mismo sucede à Don Lorenço, [Casa 63.] quien se halla en diversa linea, en mas remoto grado con

(L)

Pegas dict. cap. 10. num. 757. & 759. ibi: *Quia si non intravit linea in possessionem maioratus, ascendens non constituit lineam ad suos descendentes, quia linea non incipit, nisi ab illo, qui maioratus successionem occupavit.*

IN TERMINIS HVIVS LITIGIJ, EX NOSTRIS DOCTORIBVS. Torre de maiorat. tom. 1. cap. 35. §. 5. num. 203. 204. & 205. ibi: *Repræsentatio successionis, non valet effectum operari in linea, in qua semel possessio non fuit radicata, nec aliqua lege reperitur concessum, vt in his terminis detur ius prælationis filio remotiori*, &c. (Et pluribus citatis num. 204. prosequitur) ibi: *Et multis argumentis roborari, relatis per Robles de repræs. lib. 2. cap. 30. à n. 1. & signanter; quia huiusmodi spes, dicitur incerta, & remota, & variabilis, non transmitatur ad filium, vel descendentem, neque continuetur, siuè repræsentetur.* Et pluribus citatis, etiam in ampliatione (ita prosequitur vers.) *Et in hoc casu, non posse salvari primogenitus ex præfuncto patre, eo prætextu, quòd sit de linea primogeniti;* nam vt ait Molin. & Cevall. vbi supr. *SI NVLLO TEMPORE PATER ILLIVS, QVI HANC LINEAM PRIMOGENITI, REPRÆSENTARE CONTENDIT PRIMOGENITVS FVIT, NEC PRIMAM CAVSAM IN SVCCESSIONEM HABVIT; vel si illam habuit, ea erat variabilis, aliter, quam eius morte, non potest prætendere privilegium repræsentandi eandem lineam; QVÆ NON HABVIT INITIVM, NEC POTEST LINEA PRIMOGENITI, INITIVM A PATRE NON PRIMOGENITO DERIVARE, QVIA LINEA INCIPERE NON POTEST, NISI AB EO, QVI SVCCESSIONEM OCCVPAVIT.* Docent Molin. 3. cap. 7. à n. 1. vbi Add. vers. *Rerum.* Castill. 3. cap. 19. n. 181. & lib. 5. cap. 93. à n. 5. Cevall. comm. contr. comm. quæst. 762. à n. 165. Roxas de incomp. 1. p. cap. 6. num. 144. & §. 12. & part. 8. cap. 5. num. 56. vbi Aguila, Avendañ. in leg. 40. Tauri, gloss. 7. Robles de repræs. 2. cap. 29. num. 18. Larrea decis. 8. num. 48. Valenç. cons. 97. num. 10. Guzman verit. 6. num. 11. Paz de tenut. cap. 35. num. 44.

(M)

Prosequitur eodem temate servato. Torre in num. 206. ibi: *Repræsentatio in primogeniturijs Hispaniæ, non extenditur vltra fratres, & fratres filios, cum in reliquis transversalibus remotioribus, non detur spes certa, atque firma succedendi.* Ex Robles dict. cap. 29. à num. 12. & cap. 30. num. 14. Cevall. in dict. quæst. 762. num. 91.

Pegas dict. cap. 10. num. 402. ibi: *Cum secundogenitus sit in linea transversalis, respectu primogeniti de eius linea, curandum non est, vbi prælatio tantum conceditur lineæ possessoris, non aliorum, & sic de iure, non esse considerandam hanc tertiam lineam secundogeniti.* Ex Castill. Avend. Robles, & Molin. vbi supr. idem tenet Torre d. tom. 1. cap. 36. n. 92. ibi: *In collateralibus vltra tertium gradum, non attenditur prærrogatiua lineæ.*

con el vltimo posseedor; como consta del Arbol, que aun por la opinion reprobada de nuestros Interpretes, no debe admitirse à la sucessión; y màs siendo requisito preciso, y expresso del Fundador, que el sucessor venga por *linea derecha*, no inflexa, ò torcida, qual es la de segundagenitura, que tienen Don Lorenço, y Don Antonio. [*N*]

98 Lo otro, porque demàs del derecho referido de la Condesa, atẽdieron dichos señores Juezes de Tenuta, à que el Fundador reduxo todos los llamamientos de la sucessión deste Mayorazgo de Guadalcazar à las dos ordenes, ò lineas de sucessión, masculina de agnatos, y femenina de los cognados. [*O*] Y en defecto de la de varones agnados de todos sus hijos, acabada la linea masculina agnaticia, previniendo el caso de la vacante presente en las clausulas 9. 10. y 11. expressò el orden de sucessión en la linea femenina, dando principio por la hembra mayor, descendiente por *linea derecha* de su primogenito: y despues llama à la segunda, y à la tercera, [*P*] que se debe inviolablemen-

(N)

Docent Gutierr. consf.13. n.27. Gama decis. Lusit.354. num.6. & relati supr. num.71. & 72. cum sequentibus.

(O)

Ex dictis supr. num.50. & 51. & num.90. lit.G, & num.97. lit.L.

(P)

Mier. 2. p. q.7. n.10. & n.97. ait: *Ille præferendus, qui habet expressam vocationem, & secundum ordinem primogenituræ debet in successione præferri, ille qui tantum ex generali, & præsunta vocatione prætendit, quia pluribus vinculis copulatus est ad succedendum.*

Ordinem succedendi in nostro casu præscribit. Torre de maiorat. tom.1. cap.39. §.3. ex num.1. ad 8. ibi: *Itaque ordinem successionis maioratus, non aliundè deducendum, quam ex voluntate Testatoris, cui liberum est in suis bonis, quem maluerit ordinem successionis præscribere* (ex Mieres, & Molin. vbi suprà) Et num.6. ibi: *Cum igitur mens Testatoris sit in primis attentè observanda, ideò vbi clara sunt verba nulla alia est admittenda voluntatis quæstio: hinc est, quòd cum Testator dispoſuisset vocando LI DESCENDENTI, non sempre nel maggiore a cosi de descendença in descendença, crederem tunc voluisse Testatorem primogenituræ linealis ordinem, & descentiuum in linea primogeniti, & ea solum stincta in lineam secundogeniti*, &c.

Pegas de maiorat. 2. tom. cap. 10. à num.6. ibi: *In maioratibus præcipuè spectanda servandaque est institutoris voluntas de mente omnium scribentium: & cum habemus aliquem de vocatis, non prævenimus ad alios de familia, nisi in vocatorum defectum, & vbi de vocatione cum QVALITATE NOMINIS finita linea PRIMI VOCATI, sequitur linea secundi; & ea extincta, cæteræ lineæ, ordine successivo admittuntur*, &c. Et redit rationem num. præcedenti, ibi: *Nam eo ipso, quo quis vocatus est introducitur cæterorum exclusio.*

Vnde ipse Pegas cap.18. à num.42. ait: *Ex identitate rationis, & natura maioratus Hispaniæ, forma condita ad conservationem familiæ, seu ordo in prima institutione apositus, debet servari in substitutione descendentium, quoniam cum maioratus sit dispositio perpetua, quæ tractum successivum habet, ordo in primo gradu positus comprehendit per repetitionem* (expressam Testatoris) *cæteros gradus.* Docent Pereir. 2. part. decis.21. n.3. vers. *Iuvat.* Cavedo 1. part. decis.143. n.4. Pheb. 2. p. decis.104. n.62. Reinos. observ.64. à num.35. Leon decis.31. part.3. Olea de cess. iur. tit.3. quæst.4. n.28. Roxas de incomp. part.7. cap.5. à num.93. vbi plures refert Gama decis.206.

Docent Roxas de incomp. part.5.cap.1.num.17.& 18.& 19. alter Roxas de succes. ab intest.cap.27.num.8. Suarez allegat.16.num.18. Molin.1.cap.9.num.11. Vela differt.49. num.2. Valenç. cons 97.num.149. Giurb.de feud.§.2.gloss.10.num.22. Castill.2.controv. cap.4. à num.78.& 5.contr.cap.129.num.47. Larrea decis.33. à num.45. cum alijs relatis ab ipso Pegas discept.forens.cap.4. à num.122.

mente guardar, como en terminos, con nuestros Reinicolas, resuelve Torre; y estando en ella la Condesa, assi por ser de mejor linea que Don Lorenço, y Don Antonio, los debe preferir, como por tener la expressa voluntad de los Fundadores, [Q] sin que se deba atender al llamamiẽto del varon de la hija de Martin Alfonso, de la clausula 9. que fue discretivo, y solo en aquel grado, para que en èl prefiriesse à la hembra; [R] y sin que se entienda repetido à otros grados: y mas aviendo caducado dicha substitucion, [S] y en su defecto existido la condicion del llamamiento de la clausula 11. que es el caso de la presente vacante. [T]

99 Que se difiere oy por expressa voluntad del Fundador, la sucession de Mayorazgo regular à la Con-

(Q)

Sed egregie ad speciem huius litigij. Idem Torre in cap.35. §.1. num.212. retento temate expresso suprà num.97. lit.L, ibi: *Supposita clara, & specifica vocatione stipitis primogenituræ; ille qui in meliori linea reperitur inter descendentes illius, qui fuit caput primogenituræ designatus, debet succedere, non obstante quod aliquis existat, qui sit in gradu proximior, quia regula, quæ habetur in primogenitis dari repræsentationem in infinitum, vt benè fundant Molina, Gama, & Guzman, suprà citati, vbi quod licèt linea non possit incipere, nisi ab eo qui successionem occupabit, sublataque linea non possit dari repræsentatio, tamen linea non solum incipit ab eo, qui successionem in actu tenuit, SED ETIAM INCIPIT AB EO, QVI SPECIFICAM, ET NOMINATAM VOCATIONEM HABET; nam ius certum, & invariabile in specialitèr vocato, radicatum fuit voluntate Fundatoris expressa, & licèt vocatus ad Maioratum, aut Regnum non successisset, QVIA NON VENIT TEMPVS SVCCEDENDI, tamen illud ius speciale, ab institutore concessum per nominationem in posteros derivatur; & sic affirmatur linealis successio cum prælatione pariter, eius qui fruitur privilegio melioris lineæ;* quòd confirmant Marta, Roxas, Phebo, & Castillo 3.cap.19. n.190. vbi ait: *Quòd in similibus vocationibus capita lineæ sunt primo vocati, & qui ab eis descendunt statim ab ipsa nativitate habent ius indubitatum primogenituræ, sivè in prima, sivè in secunda, sivè in tertia linea, possunt ad alios transmittere.* Ubi *se refert* ad cap.10. num.34. 39.& sequentes, vbi explicat ordinem primogenituræ, ibi: *Supposita expressa voluntate Testatoris, desumi ex linea recta primogeniti, non ex transversa respectu ipsius, quia talis est ordo primogenituræ, vt prius admittatur stips, & origo prima primogenituræ, & eius descendentes, & quousque aliquis extat de linea primogeniti, NON FIT TRANSITVS AD LINEAM SECVNDIGENITI, EIVSDEM PRIMOGENITI, quòd servatur, tàm in Maioratibus Hispaniæ, quàm Italiæ.* Docent Add. ad Molinam lib.3. cap.9. num.3.& 22. vers. *Hæc omnia*, vbi excipit à regula casum præsentis litigij, refertur infrà num.99. lit.X, docent Doctores citati num.97. liter.P, & Q.

(R)

Ex aductis supr.num.41. per totum, & ex num.31. lit.C.

(S)

Ex dict. suprà, dict.num.32. lit.C, cum sequentib. num.38. 40. ad 46.& 63.

(T)

Ex aductis suprà num.40. 50. 51. & 66.

Condesa, en quien concurre ser la vnica descendiente de la linea derecha de primogenitura, y predilecta, con expresso llamamiento; con que se frustra, y desvanece los dos fundamentos contrarios. El vno, de linea postergada, que es absurdo querer dàr postergacion en el caso presente, de ser este Mayorazgo regular de qualidad, en que prefiere, y suspende la sucesion de las hembras, aviendo varones agnatos; y faltando estos, la llama expressamente: y asi, cessando la causa impeditiva, no ay postergacion; porque la hembra no fue verdaderamente excluìda, sino es suspensa, estorvandole el impedimento de los varones agnatos, y faltando èl, la llama à la sucesion. [*V*] Lo otro, porque sobra este principio, aviendo expressa voluntad del Fundador, que llama à la Condesa. (*X*) Esta

(V)

Castill. 5. contr. cap. 143. §. vnic. ferè per totum, sed expressè ad propositum, n. 15. vers. *Secundus casus* (ait) *est, quando fœminæ excluduntur expressè, sed non simplicitèr, & absolutè, sed potius limitatè, & suspensiuè, ita quod exclusio non fuerit absoluta, sed solum temporalis, donec, & quousque masculi supersunt; & tunc omnes Doctores fatentur in defectũ masculorum, fœminas admitti, & amoto impedimento per masculorum defectum, ipsiusmet impedimenti amotio omne retrofingit impedimentum non fuisse. Ex Bald. Anch. Greg. Lopez, Menoch. Resental. Fabr. Arn. Alvarad. Molin. & alijs,* quòd declarat magis num. 22. circa finem, ibi: *Quòd si proponamus maioratum fuisse agnationis, & non nudæ masculinitatis, in quibus terminis semper loquuti sumus, & non erit verum dicere fœminas semel exclusas, perpetuò remanere exclusas.*

Expressius ad casum huius litigij Molineus de rit. nupt. & pac. matr. lib. 3. quæst. 24. à num. 160. relatus alibi à Castillo, ibi: *Septimo ampliatur, vt sine dubio agnationis ratio habita non censeatur, & si fœminæ propter masculos, exclusæ fuerint, nisi durante exclusionis causa, deficientibus igitur masculis, ADMITTENTVR FÆMINÆ, QVÆ VOCATÆ ALIQVANDO FVERVNT, in defectum masculorum.* Ex Molin. Surd. Alciat. Ripa, Zanch. Bell. Cavalc. Abb. Baldus, y Sern. Alvarad. Socin. Brun. & alijs.

(X)

Add. ad Molinam. Antesignani contrariorum nostram sententiam amplectitur pluribus in terminis præsentis controversiæ, lib. 3. cap. 6. num. 30. vbi pluribus affirmant: *In Maioratibus Hispaniæ, regula est, quòd non debet fieri transitus de linea ad lineam, nisi post lineam omninò extinctam possessoris, non solum in descendentibus verum, & in transversalibus.* Et lib. 3. cap. 9. num. 3. sub eadem regula, ait: *In Maioratibus Hispaniæ, qui incipit possidere, tanquam caput lineæ sibi, suisque descendentibus, lineam constituit, & inclusio illius, est cæterarum exclusio, etiam si proximiores sint Testatori,* &c. Et vers. *Hæc omnia,* exprimit exceptionem nostræ controversiæ, ibi: *Superiora limitantur quotiescumque constat de ordine contrario succedendi ab institutore Maioratus præscripto, nam vbi adest dispositio ex testamento, cessat successio ab intestato.* Docent omnes Authores relati suprà num. 57. 66. 69. & 74.

Pegas tom. 1. cap. 7. num. 219. Castill. 6. contr. cap. 180. à num. 2. & à num. 14. & cap. 181. à num. 1. Gutierr. 1. part. quæst. 18. à num. 1. Greg. Lopez in leg. 32. tit. 9. p. 6. gloss. 1. Molin. 1. cap. 2. num. fin. vbi Add. Valenç. consf. 23. à num. 1. & consf. 184. num. 16. Roxas de incomp. 6. part. quæst. 4. num. 85. & part. 7. cap. 6. n. 12. sed elegantèr Torre de maior. tom. 1. cap. 25. §. 25. num. 291. ibi: *Quando de voluntate Testatoris constat disponentis in contrarium, tunc cessant regulæ iuris, quæ vt reginæ dispositionis voluntati Testatoris famulantur.* Idem expressius ad rem dict. tom. cap. 39. §. 3. num. 104. & 105. ibi: *Quando constat de voluntate Testatoris, ex tot evidentissimis argumentis, & ex tot circunstantijs*

 ex

ex ipsa dispositione resultantibus, hoc casu non attenditur regulis iuris, nec quod regulariter fieri debet, sed quod Testator voluerit. Surd.decis.41. num.10. & in terminis, *quòd non sit curandum de regulis, vbi Testator suam voluntatem* declaravit, *fundat multis Rosa cons.69. à num.90. & Emin. Luca de fideicom.disc.5.num.5.& disc.24.à num.11. Carol. de Luc.de lin.leg. art.12. num.57. vers.Translineatio. Altograd.Iun. cons.69. à num.18. ex decis.Rotali apud eum, cap.17.decis.69. Giurb.de feud. §.2.gloss.5.num.15.& gloss.12. num.89. Menoch.de præsumpt.lib.3.præs.92.& lib.4.præs.202. Ritius 2. col.330.& 7 p. collect.2691. Rosent.de feud.tom.1. cap.1.cond.12. à n.1. Carol.de Tapia decis.sup.Senat. Italiæ,2. art.2. à num.132.*

(Z)

Pegas cap.2.num.94.& 95. firmat principium irrefragabile, quòd in Maioratus successione semper attenditur linea, & gradus proximior vltimo possessori excipit casum, num.96. ibi: *Hæc omnia de iure procedunt, nisi institutor aliud disposuerit, nam si aliter disponat illud omninò sequendum.* Ex leg. Cum ita, §.In fideicom.de leg.2.

Gama decis.354. num.7. vers. *Sumus,* ibi: *Itaque in specie, in qua Testator defectis masculis descendentibus per virilem sexum, vocavit filiam, & descendentes ipsius filiæ, CVM IGITVR CLARE TESTATOR LOQVATVR, NON INDIGEMVS ALIQVA INTERPRETATIONE.*

Concludimus cum speciosissima doctrina ad propositum D.Juan de la Torre tom.2.de maiorat. quæst. 43. num.81. ibi: *Cum igitur ex multis, & superioribus argumentis constaret in casu præsenti de Testatoris voluntate clara, & expressa respicientis AD SVCCESSIONEM LINEALEM, FAVORE FÆMINARVM DESCENDENTIVM PRIMI VOCATI PER LINEAM RECTAM, non poterunt Doctores Arbitri, eorum laudo, non iudicare, favore talis dispositionis linealis, NEC VLLO PACTO IVS, ET FACVLTATEM HABENT VENIENDI CONTRA TESTATORIS VOLVNTATEM. Ut in simili considerabat Molin. de primog. lib.1. cap.5. in fin.*

Docent Molin.1.cap.2.num.27. & cap.4. n.32. & cap.6. n.15. vbi Add. Cavedo 1.p. decis.121. n.2. Paz de tenut.2.cap.85.n.58. Torre de maior. 1.tom. cap.3.n.38. Valenç. cons. 97. num.189. 216. & 217. Pereir. de iur. Indiar. lib.2. cap.19. num.2. Castill. 5. cap.93. num.17. vbi plures.

100 Esta voluntad expressa, tambien elide el segundo absurdo de los contrarios, que alegan, que Don Lorenço, y Don Antonio, son de la linea del vltimo posseedor; porque siempre que ay llamamiento, y orden nueva de suceder expressa, no se atiende, ni à la linea de possession, (que falta à Don Lorenço, y à Don Antonio) que probamos num.97. ni al parentesco mas cercano del vltimo posseedor, sino es solo à la expressa voluntad del Fundador. (Z) Aviendo tenido presentes todas estas razones los señores Juezes de Tenuta, por todas ellas, excluyendo à la hija del vltimo posseedor, y consiguientemente las lineas mas cercanas al vltimo posseedor, declararon la sucession deste Mayorazgo de Guadalcazar à favor de dicha Condesa de Casapalma, (Casa 55.) en quien solo se conserva la linea recta de primogenitura. Cuya decision se halla con otras docientas decisiones en los terminos deste pleyto, aprobado *in iudicando, & consulendo,* por màs de trecientos Autores, los màs Españoles, que resuelven la question dèl, que citamos arriba à numer.81. Por lo qual espera la Condesa en el juyzio de

de la propiedad, por tan claros fundamentos, y la voluntad expreſſa del Fundador, ſe declare la ſentencia de reviſta à ſu favor. Aſsi lo eſpera, S.I. O.V. D.D.